EN EL PLEYTO DE LAS BARONIAS DE SIGVES, Y RASAL,

Por el Conde de Fuentes.

Contra don Iuan Liñan de Heredia.

esta es la causa que gano D. Justo de torres valiendose de los derechos de don Luis conde de fuentes



Impresso en Çaragoça, por Iuan de Larumbe.
Año 1617.

Don Sancho de Pomar señor de Sigues.

Doña Anna de Pomar hija de don Sancho, y de doña Beatriz de Monçayo y Moncada, de primero matrimonio.

Don Luys de Pomar hijo de don Sancho y de doña Cathalina Cerdan, del segundo matrimonio.

D. Maria de Pomar Duquesa de Villahermosa, hija de don Sancho del segundo matrimonio.

Doña Cathalina de Pomar, hija de don Sancho del segundo matrimonio.

Don Bernardino de Mendoça, hijo de dõ Francisco de Mendoça y de doña Anna de Pomar.

Doña Francisca de Pomar hija de don Luys y de doña Aldonça de Gurrea difunta.

Doña Iuliana de Aragon, que oy viue.

Dõ Iuan Carlos Perez de Pomar y Heredia Conde de Fuentes, hijo de D. Cathalina de Pomar y del Conde su padre que litiga. †

Doña Esperança de Mendoça, hija de don Bernardino, y doña Ysabel de Espes de primero matrimonio.

D. Bernardino, hijo de don Bernardino, y de doña Dionisia Ponz del segundo matrimonio.

Don Iuan de Liñan y Heredia, hijo de doña Esperança, y del señor de Cetina, que litiga. †

Initium a Domino.

1 

DON Sancho de Pomar siendo† señor de las Baronias de Sigues, y Rasal, y casado en segundas bodas con doña Catalina Cerdan, y teniendo della por hijos a don Luys de Pomar, doña Maria de Pomar, y a doña Catalina de Pomar, y del primero matrimonio, que contraxo con doña Beatriz de Moncayo y de Moncada a doña Ana de Pomar en los pactos dotales de don Luys de Pomar su hijo, y doña Aldonça de Gurrea, le hizo donacion dellos propter nuptias juntamente con doña Catalina Cerdan su muger, vinculandoselas en esta forma.

Clausula del Mayorazgo.

2 *LOs† quales castillos, lugares, varonias, valles, pardinas, bienes derechos, y cosas susodichas trae el dicho señor don Luys, y los dichos señores, don Sancho de Pomar, y doña Catalina Cerdan, sus padres se los dan, desde aora, para despues dias dellos, y de cada vno dellos, y no antes, con los vinculos y condiciones infrascriptos, y siguientes, y no sin ellos. A saber es, que todos los dichos castillos, lugares, y bienes con las jurisdiciones, fructos, rentas, y emolumentos dellos esten perpetuamente juntos, è indiuisibles, los quales, ni parte alguna dellos, el dicho señor don Luys no pueda empeñar, dar, vender, transportar, ni agenar en vida, ni en muerte: ni por ningun titulo, ni manera alguna dellos disponer, sino en hijos suyos legitimos, y de legitimo matrimonio procreados varones, de mayor en mayor, seruando entre ellos orden de primo genitura. En tal manera, que despues dias del dicho señor don Luys todos los dichos lugares, castillos, varonias, y valles con las preheminencias, señorio, dominio, è derechos vniuersos de aquellos juntos, y enteramente peruengan en el fijo mayor, varon legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, y en los descendientes varones de aquel legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, perpetuamente, siempre de ma-*

A ma-

yor en mayor, seruando el orden de primogenitura, que no sea religioso, ni en sacros ordenes, constituydo, sino fuere religioso de alguna milicia, y Religion que pueda contraer matrimonio. Et tambien con que el tal que huuiere de succeder no sea furioso, ni mentecapto, ni en otra manera insensado, que en tal caso, si alguno de los dichos impedimentos concurriere en la persona, que huuiere de succeder, la dicha succeßion passe en el siguiente en grado. Et si caso fuere lo que Dios no mande, el dicho señor don Luys muriere sin hijos ni descendientes dellos varones legitimos de legitimo matrimonio procreados, o sus hijos, o descendientes varones murieren sin hijos, ni descendientes varones, por linea masculina legitimos y de legitimo matrimonio procreados, que en tal caso todos los dichos bienes, y hazienda arriba dichos, juntos, y sin separarse, ni dibidirse bueluan, vengan y peruengan en la Illustrißima señora doña Maria de Pomar, Duquesa de Villahermosa, Condesa de Ribagorza, &c. hija legitima y natural de los dichos señores don Sancho de Pomar, y doña Catalina Cerdan, y hermana del dicho señor don Luys, si viua sera, y si a la sazon no fuere viua, o siendolo, despues de sus dias succedan en dichos bienes sus hijos varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, de mayor en mayor seruando orden de primogenitura, y los descendientes dellos varones por linea masculina, y de legitimo matrimonio procreados seruando siempre orden de primagenitura cō las mismas condiciones y calidades de que el que huuiere de succeder no sea ordenado de orden sacro, ni Religioso, sino fuere de orden, y milicia que pueda contraer matrimonio, ni mentecapto, ni insensato. Y si el que huuiere de succeder tuuiere las dichas calidades, o alguna dellas, aya de succeder el siguiente en grado. Y si a caso fuere que de la dicha señora Duquesa en algun tiempo faltaren hijos varones, y descendientes dellos varones por linea masculina legitimos, y de legitimo matrimonio procreados: y siempre que faltaren descendientes varones, aßi del dicho señor don Luys, como de la dicha se-

ñora

ñora Duqueſa, ſi de alguna de las otras hijas legitimas y naturales del dicho ſeñor don Sancho tuuiere hijos varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados paſſe la dicha ſucceßion de todos los dichos bienes a los tales hijos varones de dichas hijas, es aſaber de la mayor dellas, y faltando de aquella en los deſcendientes de la ſiguiente: y aſsi de grado en grado entre los deſcendientes de dichas hijas, y deſpues dellos a ſus deſcendientes varones perpetuamente, antes q̃ a muger alguna viniendo en vn ſolo ſucceſſor, guardãdo ordẽ de primogenitura con las dichas calidades arriba dichas. Y ſeñaladamente con calidad, y obligacion, que generalmente han de tener qualeſquiere en el preſente vinculo ſucceſſores de lleuar nõbre y armas de Pomar, puſiendolo, y nombrandolo, primero que otro nombre y armas, que por qualquiere otra razon les competa. Y faltando, y ſiempre que faltaren deſcendientes varones por linea maſculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho ſeñor D. Luys, y de la Illuſtrißima ſeñora Duqueſa, y de todas ſus hermanas, bueluã y peruẽgã dichos bienes en hijas, o deſcendientes dellas legitimas, & del dicho ſeñor don Luys perpetuamẽte en vno ſolo ſucceſſor, guardando orden de primagenitura, y preferiẽdo ſiẽpre el maſclo a la fembra, guardando ſiẽpre dichas condiciones, y calidades.

3 Succedio dõ Luys donatorio † en las Baronias, y murio ſin hijos varones con vna hija, por lo qual conforme a los ſuſodichos vinculos ſuccedio doña Maria de Pomar, Duqueſa de Villa Hermoſa, hija de don Sancho, y de doña Catalina Cerdan, que expreſſamente ſe hallaua llamada para en dicho caſo, ſin dexar hijos varones, quedandole ſola vna hija, que es doña Iuliana de Aragon, por cuya muerte ſe litigaron aqueſtas Baronias en los tribunales ſupremos del Reyno, entre don Bernardino de Mendoça hijo de doña Ana de Pomar hija mayor, y del primero matrimonio de don Sancho de Pomar, y don Iuan Carlos Perez de Pomar y Heredia, Conde que oy es de Fuentes, hijo de doña Catalina de Pomar hija de don Sancho de Pomar del ſegundo matrimonio, que contraxo con doña Catalina Cerdan. La diſputa de aquel pleyto conſiſtio, en que el vinculo en aquel caſo de auer muerto doña Maria de Pomar, Duqueſa de Villa Hermoſa ſin hijos varones, llamaua al hijo varon mayor de la

de la hija mayor de don Sancho de Pomar, y dezia dō Bernardino, q̃ se verificaua en su persona, por serlo de doña Ana de Pomar hija mayor, y del primero matrimonio de don Sancho, y el Conde de Fuentes, q̃ antes la substitucion hablaua de su persona, porque auiendose fundado el mayorazgo por sus abuelos don Sancho de Pomar, y doña Catalina Cerdan en don Luys de Pomar su tio, y para en caso que el faltasse sin hijo varon, substituydose doña Maria de Pomar Duquesa de Villa Hermosa hija de aquel matrimonio, con antelacion, y prefiriendola a doña Ana de Pomar hija del primero matrimonio, la siguiente substitucion que se hizo para en caso de morir doña Maria de Pomar Duquesa de Villa Hermosa sin hijos varones, del hijo varon mayor de la hija mayor de don Sancho de Pomar, sub appellatiuis nominibus, se auia de restringir, entender, y limitar de y a la hija mayor de don Sancho de aquel matrimonio. Obtinuit tamen contraria sententia, y senteciose el pleyto en conformidad de ambos consistorios, por don Bernardino de Mendoça, al qual succedio don Bernardino su hijo, vltimo señor de los bienes aprehensos. Pretendenlos agora don Iuan Liñan de Heredia, nieto de don Bernardino mayor, y sobrino de don Bernardino vltimo possedor hijo de doña Esperança de Mendoça su hermana, y de don Iuan Liñan de Heredia señor de Zetina, rebisnieto de don Sancho de Pomar del primero matrimonio, como descendiente varon, aunque por hembra, de doña Ana de Pomar hija mayor de don Sancho, y el Conde de Fuentes, como hijo varon de doña Catalina de Pomar su madre, y nieto de don Sancho de Pomar vinculante.

His ita in facto prælibatis, & constitutis, parece, que auiendo faltado don Bernardino de Mendoça vltimo posseedor, y nieto de doña Ana de Pomar hija mayor de don Sancho, de la manera que conforme la contextura del vinculo, estuuo excluyda doña Esperança de Mendoça, tambien lo está don Iuan su hijo parte contraria. Y por voluntad clara con palabras expressas llamado el Conde de Fuentes, como hijo varon de doña Catalina de Pomar su madre. Y para juzgarlo, y entenderlo assi, podria bastar (escusando las disputas, y apices de derecho) la significaciō y senti-
4 do llano, liso, y † natural, de las palabras y contextura del vinculo: pues se lee en el, que don Sancho en toda su disposicion lleuo cuenta con su agnacion, vt infra; y q̃ no se cōtento con admitir los varones sine dilectu: porq̃ aunque el primero passo de la prelacion de don Luys hijo del segūdo matrimonio, a doña Ana hija del primero, no parece que importò mas

de

de prelacion del ſexo in eodem gradu. Verius tamen,& receptius videtur, que deſde alli començo a introduzir, y declarar la conſeruacion de ſu agnacion, *vt infra.* y declarò la mas ex ſtatim diſpoſitis: pues para en caſo, que murieſſe don Luys ſin hijos, ni deſcendientes dellos varones, o ſus hijos, o deſcendientes varones por linea maſculina, llamo a doña Maria de Pomar Duqueſa de Villa Hermoſa, *y ſi a la ſazon no fuere viua, o ſiendolo*, llamo a ſus hijos varones de mayor en mayor, por orden de primogenitura, y a los deſcendientes dellos varones por linea maſculina, por el miſmo orden de primogenitura. Aqueſte es el primero grado de las ſubſtituciones, y vinculo, que ordenò don Sancho de Pomar, por el qual ſe vee, que conſeruo ſu agnacion naturalmente mientras pudo, admitiendo a la ſucceſſion los hijos varones, y deſcendientes dellos varones perpetuamente de mayor en mayor de don Luys ſu hijo ſegun orden de primogenitura. Y endefecto deſtos, por no tener deſcendientes varones, en quien ſe conſeruaſſe naturalmente ſu agnacion, aunque admite y llama a la ſucceſſion a doña Maria de Pomar Duqueſa de Villa Hermoſa ſu hija, pero luego, quo efficatius potuit iuris artificio, voluio por ſu agnacion, llamando expreſſamente ſiendo viua, o no lo ſiendo, en caſo que faltaſſe don Luys ſin hijos, ni deſcendientes varones, los hijos, y deſcendientes varones de doña Maria por linea maſculina de mayor en mayor cõ orden de primogenitura. ¶ La miſma voluntad enixa declaro en el tercero grado de las ſubſtituciones, poniẽdo en condicion los hijos, y deſcendientes varones por linea maſculina de don Luys donatorio, y doña Maria, que ocupo el primero grado de la ſubſtitucion, y diſponiendo expreſſamente, que quando quiere que faltaſſen, paſſaſſe la ſucceſſion a los hijos varones de las hijas de don Sancho, a ſaber es, de la mayor dellas, y faltando los de aquella, en los deſcendientes de la ſiguiente, y aſſi de grado en grado entre los deſcendientes de dichas hijas, y deſpues dellos a ſus deſcendientes varones perpetuamente antes, que a muger alguna, con obligacion de lleuar nõbre y armas de Pomar en primero lugar. ¶ Y para quitar toda duda, & quo animus quieſceret, en la prelacion perpetua de los varones deſcendientes por linea maſculina de don Luys donatorio, de doña Maria primero ſubſtituyda, y de doña Ana, en cuya linea ſe halla don Iuan Liñan de Heredia parte contraria, y de doña Catalina, cuyo hijo es el Conde, hablò diſcretiuè de las hembras, diſponiendo, que faltando, y ſiempre que faltaren deſcendientes varones por linea maſ-

culina de don Luys,y de todas ſus hermanas,peruinieſſen los bienes en
hijas,o deſcendientes dellas legitimos, *& del dicho ſeñor don Luys perpetua
mente,guardando orden de primogenitura,y prefiriendo ſiempre el varon a la hem-
bra*. Potuiſſent inquam vitari diſceptationes, & a pices iuris en la de-
terminacion deſte pleyto: pues la voluntad del vinculante, y ſus pala-
bras por natural ſentido, ac velut manu nos ducunt a entender, que
no amò la maſculinidad propter ſe,ſino para conſeruar la agnacion, y q̃
de la manera, que faltando don Luys ſin hijos varones, entro ſin pley-
to doña Maria, y faltando ſin hijos varones, entro don Bernardino,y
deſpues ſu hijo, aſſi tambien auiendo faltado con el los hijos, y deſ-
cendientes varones por linea maſculina de doña Ana, ſe ha de enten-
de, que eſtà llamado clara y diſpoſitiuamente el Conde, como hijo
varon de doña Catalina de Pomar ſu madre. ¶Ne tamen aut laborem
ſubterfugiſſe,aut illuſtriſſimo Clienti induſtriã varijs ſibi, & arctiſſimis
titulis debitã,denegaſſe videar, diſputarè, y reſoluerè la dificultad del
articulo,ſolo que contiene el pleyto, ſi ſegun los ſuſodichos vinculos
ſuccede a don Bernardino de Mendoça, don Iuan Liñan de Heredia
parte contraria, como rebiſnieto de don Sancho de Pomar por doña
Ana ſu hija, o el Conde de Fuentes hijo varõ de doña Catalina hija del
miſmo vinculante. Y para hazerlo con diſtincion, y abraçando, y alla-
nando todo lo que el pleyto puede tener de dificultad, tendra el diſ-
5 curſo tres inſpecciones. ¶La primera,que por ſolo † el llamamiento de
los hijos,y deſcendientes varones de la hija mayor de don Sancho de
Pomar, y en falta dellos, de la ſiguiente (circumſcriptis, atque ſubdu-
ctis quibuſuis alijs adminiculis ad introducendam expreſſiorem ratio-
nem conſeruendi agnationem)ſe ha de entender,que la introduxo, eo
ipſo,don Sancho vinculante, y por conſiguiente,que don Iuan de Li-
ñan, y Heredia deſcendiente varon por hembra de doña Ana de Po-
mar,queda inhabil,y excluydo de aqueſta ſucceſſion, y admitido el Cõ
de,como hijo varon de doña Catalina de Pomar. ¶ La ſegunda, que el
6 pleyto † es mas llano, y la razon de conſeruar la agnacion mas cierta,
con las ponderaciones,q̃ ſe haran de la letra. ¶ La tercera,que no tie-
7 ne † aqueſta diſputa fauor,ni eſpecialidad alguna en el Reyno,por la re
gla vulgar,quod in eo iudicatur ad chartam, para que don Iuan Liñan
de Hezedia ſe comprenda en el llamamiento de los deſcendientes varo
nes de doña Ana de Pomar ſu biſabuela.

Prime-

Primera inspeccion. Ex sola, ac simplici vocatione descendentium masculorum (saltem in maioratibus perpetuis) censetur conseruata agnatio, & exclusus masculus ex fœminina.

8 DIsceptatio sanè † controuersa Peregrino, *artic. 26. num. 17. in fine. difficilis Mantica. lib. 8. tit. 18. n. 20. perdifficilis D. Ioan. del Castillo Sotomayor, lib. 3. controuersi. c. 29. num. 7. & alibi.* Nec certa lege decisa, & in qua grauissime DD. sibi ipsis repugnant, & contradicunt, vt ipse obseruat.

9 Disputola originalmente Richardo de † Malumbre, aquien sigue, y refiere Iuan Andres ad Speculator. *Rubrica. de testam.* en la disposicion que hizo Ticio tiniendo por hermanos a Seyo, y Meuio, instituyendo a Seyo, rogandole, que si moria sine liberis, restituyesse la herencia a Meuio su hermano, vel eius hæredibus masculis: murio el testador, y despues Meuio substituto, dexando vn nieto de vna hija, despues su hermano Seyo heredero, absque liberis: disputo Richardo de Malumbre si se auia verificado el fideicomisso? No puede darse caso mas desnudo de toda razon expressa de conseruar la agnacion, ni terminos mas precisos para admitir sola la masculinidad, y mas conformes con la equidad, que suele considerarse por los descendientes varones de hembras agnatas, que aquestos de Richardo de Malumbre, y Iuan Andres: pues era la disputa entre los herederos estraños de Seyo instituydo, y entre el nieto por hembra de Meuio substituydo; y resueluen Richardo de Malumbre, y Iuan Andres, que hora viua, hora sea muerta la madre de la manera, que ella estuuo excluyda, tambien lo queda su hijo, aunque sea varon. Lo mismo determino el Especulador, *tit. de locato. §. fina. incipit, nunc aliqua. siue Rubri. de emphiteusi. versic. 146. quæritur. siue nu. 173.* donde excluyò de la emphyteusi pro se, suisque filijs masculis, el nieto por hembra. Y porque la materia de emphyteusi no suele juzgarse por indiferente, imo haberi differens, son mas peculiares los terminos de Richardo de Malumbre, y Iuan Andres supra, por agora, que los del Especulador. *d. num. 175.* Las razones y fundamentos, por la exclusion de los descendientes varones por hembra de aquestos llamamientos son muy vrgentes. Primo, porque etiam in beneficijs, aut priuilegijs, quæ sunt interpretationis latioris, *l. penul. de consti. Princip.* dum posteris con

cedun-

10 ceduntur, non veniunt † filij fœminarum, *ex l. 1. in fine. ff. de iure immun.* Aqueſte fundamento en Aragon in conceſſione poſteris facta, ſuppreſſo adiuncto *maſculis*, ſeria peligroſo.

Secundo, quia mater nepotis maſculi, vel mater neptis, ex qua pronepos generatur, clare ſunt excluſæ, & arcẽtur ab huiuſmodi vocatio-
11 nibus, ergo ſimiliter † nepos, pronepos, vel vlterior deſcendens maſculus ex eis arceri debet, & excludi, *ex l. ſi viua matre, C. de bon. matern.*

Argumento, que le tuuo por indiſſoluble *Paul. Caſtren. in l. Gallus, §. nunc de lege. de liber. & poſthum. vt refert quoque Iaſ. ibidem, num. 16.*

Tertio, quod maſculina qualitas nulla alia ratione adiecta videri poteſt,
12 quã vt ex ea introduceretur agnationis † conſeruatio, quæ tamen maſculis ex fœminis non conuenit, *l. ſunt autem. ff. de legiti. tutel. l. poſt conſanguineos, §. agnati autem ſunt. de ſuis, & leg. hæredib. quas expendit. Corn. in l. 1. C. de condi. in certis, num. 19. in fine.*

Quarto denique accedunt plurimæ rationes quas vti Philoſophus conſiderat Baldus *in l. maximum. C. de liber. præter. & poſt eum congerit Tiraquel. de iur. primoge. quæſt. 12. ex num. 5.* que el varon de la hembra ha de ſe-
13 guir la cõdicion, y naturaleza de la rayz † de do procede, y no ha de ſer de mejor condicion. *l. in his §. 1. l. quod ipſis. de regul. iur.* y excluyda la madre, no puede admitirſe ſubſequens filij, vel nepotis perſona. *l. meminimus. C. de legit. hæred. cum alijs per Tiraq. ſupra num. 8.* y que en otra manera deferretur ſucceſſio per ſaltum, contra. *d. l. ſi viua matre.* Y porque el nieto mude el ſexo, no ſe varia la razon excluſiua del, y de la madre; cum nepos non poſſit venire niſi tanquam matris imago. *Bald. in d. l. maximum vitium.* Y que en otra manera ſe conſiderarà mas authoridad, poder, y virtud in cauſato, quam in influenti potentia cauſæ, quod abſonum videtur. *vt conſiderauit Bald. in d. l. 1. de ſenator. quem refert. Ludouic. de Molin. lib. 3. de Hiſpanorum. primog. c. 5. num. 45.*

Otros muchos textos, fundamentos, y razones ſe coligen de los Doctores que ſiguieron aqueſta opinion, y para que ſe vea, que es juridi-
14 ca, verdadera, y comulmente recebida, & a qua in iudicando † fas non ſit recedere, etiam non aliter introducta, nec declarata ratione conſeruandi agnationem quam ex nuda, & ſola vocatione deſcendentium maſculorum, juntare los Doctores que la ſiguen en lecturas y tratados, in quibus, eo purior ſolet proferri veritas, quo longuis abeſt affectio cauſæ, quæ ſępe ſolet conſulentes peruertere. Deinde hos quoque re-

feram-

feram Doctores,qui pro ea consuluerunt:& deniq; præiudicia,& senatus consulta, quibus censitum est, aduersus masculos descendentes ex fæminis,in ijs simplicibus,& præcisis terminis.

Lo primero,en las lecturas fue opinion recibidissima de los Doctores,que el descendiente varon de hembra no se comprehende sub vocatione descendentium masculorum,docuit Bald.*in l.1.num.2.C. de con-*
15 *di.insert.*cuya razon se ha de notar particularmente †en nuestro Reyno, porque despues de auer arguydo por el nieto , resuelue contra el por estas palabras. *Sed verbum aliud sonat,& verba debent intelligi de primo, & immediato hærede.ff.de vulg.§.qui liberis.& ff.ad Trebellia.l.ex facto.§.vltimo.* donde aduierto, que la impression de Baldo (saltem in meis) puso la question in nepote ex filio,yestá errada,vt constat ex additione marginali Andreæ Barbatiæ ibi littera F.que la pone in nepote ex filia fœmina, y ha de ser assi forçosamente, porque aliàs non caderet dubitatio y en este sentido allegaron los Doctores a Baldo, expressius idem Bald. *in l.1.de Senator.num.2.his verbis. Et nota,& adde , quod vbi non succedit fœmina,nõ succedit filius eius.extra de re iudi.c.ad Apostolicæ.lib.6.in nouella. Nam omne,quod est ex radice,sequitur naturam proprij genitoris.* donde en el nume.3. infiere, a la costumbre de succeder en el Reyno de Francia , y pone la razon quia in causato non potest esse plus virtutis , quam procedat ab influenti potentia causæ,& *in authen.si quas ruinas. C.de sacro san.Eccle.& in l.sed si hac.§.liberos.ff.de in ius vocan.*

16 Salycet.† *in d.l.1. C. de cond.insert.nu.1.quamuis minus expresse,quam Baldus.*

17 Angelus.†*in d.l.sed si hac.§.qui manumittitur.in meis §.liberos. nu.2.&* 3. vbi coniungit casum emphyteusis receptæ pro se, & suis filijs masculis, resoluens,ex Speculato, *d. tit. de locato. §. nunc aliqua. neutro casu comprehendi nepotem ex filia.*

18 Paulus † Castrensis *in l.Gallus,§.nunc de lege.nu.6.* vbi expresse non solum probat Speculotorem,sed eius dictum tanquã perpetuo menti tenendum,commendat: refertque pluries ita consuluisse,& neminem vidisse dare responsum fundamento desumpto.*ex l.si viua matre.*

19 Alexander† ibidem *num.6.& in l.ex facto.§.fin.ad Trebel.& in d.l. sed si hac §. liberos.*

20 Aretinus† ibidem *num.*52.vbi determinat,veriorem esse opinionem Specula. Ioannis Andreæ,& Baldi quia adiectio masculorum,non videtur facta alia ratione,nisi ad excludendos masculos,ex fœminis, quam-

uis Aretin. loquatur in terminis vocationis masculorum ex linea masculina. Pero esto no diuersificaria el caso, porque non solum masculus descendens ex fœmina, dicitur descendere ex linea, virili, sed etiam fœmina ipsa.ex tex. & omnium comuni *in d. §. nunc de lege.* Quod mox declarabitur, & in *versic. sed annectit*, indistinctione de descendentibus masculis loquitur.

21 De aquestas y otras doctrinas dixo, que era comun † conclusion de todos, la que vamos fundando Alciat, *in d. §. nunc de lege. num. 16. in fine. his verbis. Et hanc partem tenent Speculat. Ioan. Andræ. Bald. Paul. Castrens. & alij relati hic per Modernos, & est cõmunis omnium conclusio.* Y aunq̃ Alciato, vt patet ibi *num.* 17. tuuo por mas verdadera opinion, imo dixit esse veritatem, quod masculus ex fœmina admittitur ad vocationem descendentium masculorum, motus ex tex. *in l. 1. C. de condi. insert. secundo, ex tex in c. 1. de eo, qui sibi, & suis hæredi. colla.* 10. quẽ putat multũ vrgere dupliciter inductũ, vt per eũ. Pero con todo reconoce, q̃ la q̃ fundamos es conclusion comun de todos; imo doctissimus ipse Alciatus ibi *n.* 18. prope finem in sua distinctione illustrissimo Comiti fauet, vt in sequẽti inspectione videbimus. In prӕsenti tamen, & terminis simplicibus, ex sua sententia aduersatur, quamuis ex omnium communi a se relata, eĩ dem faueat.

22 Iaso † pulchre *in d. §. nunc de lege. ex num.* 16. vbi quatuor fundamenta refert, & tenendam commendat.

Barthol. Socinnus *in d. §. nunc de lege, numer.* 5. in emphyteosi arguit pro vtraque parte, mas aunque dize, que esta opinion, non est omnino tuta, passa por ella, pues la limit. 1. que no procede, si se concediesse algun dominio, o jurisdicion a alguno, ex descendentibus masculis, o la concession se hiziesse, començando por hembra, porque vtroque casu cessa la conseruacion de la agnacion, y *num. 6.* in alijs dispositioni-
23 bus, sigue la † nuestra, y la llama mas comun.

24 Corneus † quoque *in d. l. 1. C. de conditio. insertis, nu.* 22. saltem si possit colligi ratio agnationis disponentis, vel hæredum suorũ hanc cũ Speculatore tenet quãuis in terminis simplicibus in contrariũ descendat.

25 Decius nominatim † in conditionalibus loquens, *in c. in presentia, numer. 164. de proba. & ibi Additio lit. B.*

26 Cogno. † *in l. 2. uum.* 117. *C. de pactis inter emp,* vbi quod id procedit ex verbis, & mente.

Couar *in c. Reynald. in prin. num.* 13. *probans Tiraq. d. quæst.* 12. *&* 13.

Pine-

27 Pinelus, † *in l. 3. C. de bon. mat. num.* 30.

En los tratados de la misma manera siguen, y encomiendan la opinion de Ricardo de Malumbre, y Iuan Andres, como mas verdadera y
28 comun Mathesilanus: allegato † *notab.* 129. resoluens, ita cõsuluisse Antoni. de Butrio, Anchar. Ioan. de Monte Granato, Bartholomæ. de Salyceto, & Florianum de Sancto Petro vna secum in causa propria: vbi antiqua adijcit additio, aliud singulare Francisci Cremens. 21. & est optima recens additio Gabrielis sarayna ad eundem Mathesilanum.

29 Ludouicus de Molina † recte intellectus, *lib. 3. c. 5. nu. 45. vt mox infra.* Peregrinus, *art. 26. ex. nu.* 8. *&* 15. vbi in priuilegijs, statutis, contractibus & vltimis voluntatibus sequitur sententiã Speculatoris. *d. titu. de locato. §. nunc aliqua. vers.* 146. *& Richardi de Malumbre, & Ioan.* Andre*æ. in d. rubri. de testam.* quorum decisionem communiter sequi Doctores profitetur, vt nullus ab ea discrepet.

30 Crassus. §. *fideicommissum, quæst.* 35. *nu.* 2. vbi de magis † communi, reprehendens Mandeliũ *cons.* 86. quod perperã contrariã communẽ appellauerit. quãuis, & ipse reprehẽdatur à Castillo Sotomayor. *d. l.* 3. *c.* 29. de quo tamen infra.

Cardinal. Tuscus, *tom.* 5. *verbo. masculorum appellatione. conclus.* 102. *num.*
31 *final.* vbi ter † communem nuncapat.

Tiraquel. de iure primogenio. *quæst.* 12. *ex num.* 5. *& quæst.* 13. *ex nu.* 6.
32 vbi quod nemini sit † dubium futurum, vbi copiose allegat.

33 Cattelian. Cota in † memorialib. verbo agnati.

34 Melchior Pelaez Meres † de maiorat. 2. *par. quæst.* 6. *num.* 54. *in fine.* qui tamen infra latius declarabitur, *& p. par. quæst.* 51. *n.* 13.

35 Ioseph. de Rusti. nouissime, † & cæteris exactius, *lib.* 4. *c.* 2. *num.* 17. *his verbis. Negari enim non potest, ex masculorum expressa vocatione, & si rationem conseruandi agnationem testator expresse, non adiecerit, censeri voluisse agnationem conseruare, atque fœminas propter masculos remotiores excludere, quod dixit Ioan. Andræas, & cæteri,* & statim, *nu.* 18. complures contrarium tenuisse recenset, *& num.* 19. docet, ab opinione Ioannis Andræ. & Richardi de Malumbre (quæ communis, & magis communis est) non esse recedendum. Vt exactius obseruat idem Ioseph. de Rusti. *lib.* 6. *c.* 16. *nu.* 10. addens, ab ea in consulendo, & iudicando, recedendum non esse in terminis simplicibus, & nuda consideratione masculinitatis. *& num.* 31. iterum profitetur hanc sententiam esse receptiorem; etiam ex proprietate sermonis. Y aunque refiere muchos, que tuuieron la contraria, circunscripta omni

ni ratione conseruandi agnationem aliter inducta, quā ex nuda masculorum vocatione, aut prælatione, ex ea solum vocatione, dize, que deuemos seguir esta opinion con seguridad, his verbis. *Nihilominus tamen audacter est transeundum cum prædicta opinione, quam tenui, & quæ in rei veritate magis cōmuniter recepta, & approbata est, vt ex calculo Doctorum insignium desuper relatorum, facile dignosci potest.*

36 Nec disentit recte intellectus Manti. *lib.*8. *tit.*18. *num.*54. quatenus tunc demum discedit eo loci, *ex num.*20. ab opinione Richardi de Malumbre, quando ex adiunctis consta, que el disponiente no lleuò cuenta con conseruar la agnacion, y que solo amo la masculinidad.

37 Don Ioan. del Castillo Sotomayor, *lib.*2. *controuersio. c.*4. *ex nu.*79. *vbi latissimè.* & exactissimè in eam sæpe tandē inclinat, & *lib.*3. *c.*29. *vt infra.*

38 Curt. Iuni. † de feudis 3. *p. num.*3.

39 Fontan. *de pactis* † *nuptia. clau.*4. *glos.*25. *num.*13.

40 Dilectus † *de arte testan. caut.*17. *num. fin. tit.*4.

41 Consulentes † quoque passim istam sententiam probauerunt. Bald. *cons.*40. *in* 3. *Alex. cons.*56. *in* 5. *Brun. cons.*10. *num.*5. *Gabriel. cons.*96. *num.*23. *in* 1. *Cæphal. con.*60. *num.*34. Aquesta fue la opinion de Angel. *cons.*321. y de Roberto de Salycet. inter *cons. Baldi. cons.*205. *in* 5. Quam sequitur & probat late Menoch. *cons.*930. *num.*20. & *cons.*940. *per totum.* & *cons.*1071 *num.*25. Y aunque refiere, que Philippo de Casatis aconsejò lo contrario, vt habetur *cons.*37. *apud Baldum. in* 2. pero nuestra opinion es la mas verdadera y recebida, vt recensitis decem, & nouem Classicis Doctoribus, defendit Menoch. *d. cons.*930. *idem Menoch. cons.*904. *num.*32. quando el testador tratò de conseruar la agnacion, y que fuesse visto quererla conseruar por la nuda y senzilla vocacion de los varones, fœminis exclusis, non minus receptum videtur ab eisdem Doctoribus, & ab eodē Menoch. *cons.*877. *num.*4. & *cons.*1111. *num.*29. & 30. & *cons.*1056. *nu.*6.

Surdus, *cons.*443. *num.*45. *Ruin. cons.*150. *num.*12. *in* 2. *Paris. cons.*57. *numer.*10. *Socin. Iuni. cons.*150. *num.*2. *Socin. Iuni. cons.*10. *ex num.* 19. *in* 4. con otra infinidad de consulentes antiguos, y modernos, que juntaron Tiraq. *d. quæst.* 12. & 13. y Castillo Sotomayor, *d. lib.*3. *c.*29. Quibus addo pulchrè Cæsa. Manente, *cons.*45. *num.*56. *Pacianus cons.*49.

42 Y conforme a aquesta opinion se ha juzgado † diuersas vezes, vt per Guidon. Papæ, *decis.* 133. *n.*1. & sequitur ibi ex Rubeo Alexandri. Ranchinus, & neruose defendit Ferrerius ibidem, assentando dos, o tres cōclusiones. La primera, que quando la ley, o estatuto llama los descen-

dien-

dientes varones, tametsi nihil aliud exprimat, nec dicat, sub appellatione masculorum, non comprehenduntur masculi ex filia nati, quia videtur habita ratio agnationis conseruandæ, quæ ratio cessat in masculis ex
43 filia natis. La segunda conclusion pone† la decidiẽdo nuestro caso por estas palabras. *Secunda conclusio est*, Quando in vltima voluntate, vel con tractu dispositio incipit a masculis: tunc enim masculi si ponantur in sequentibus clausulis, & gradibus, illud intelligitur de masculis descendentibus ex masculis, non de masculis descendentibus ex fœminis, & statim adijcit Ferrarius hæc verba: *Hæc conclusio vera est quando institutio, vel substitutio incipit à masculis, vt in exemplis à me propositis: quia tunc manifeste apparet, testatorem solius agnationis habuisse rationem.*

Accedat pulchra decisio Rotæ 150.*nu.*9.2.*par.in nouissimis*, en quanto subducta etiam ratione conseruandi agnationem aliter declarata,
44 por sola la constituciõ de †mayorazgo, entendio que la materia se auia de juzgar por diferẽte para excluyr dela successiõ deferida a los descen dientes varones, los que lo fuessen por hembras: aunque tuuo lo contrario la misma Rota en aquella decision, en vna disposicion ordinaria en fauor de vn pariente masculo mas cercano, decidiendo en aquel caso, que el que lo fuesse aunque por hembra, deuia ser admitido: pero sintiendo lo contrario, si la materia fuesse diferente de feudo, o mayorazgo, o de conseruar la agnacion, his verbis (Cũ non simus in materia feudi, vel maioricatus, vel alia simili, nec aliter cõstat de expressa mente fundatoris, quod videtur solum requirere, vt proximior consanguineus sit masculus) allega la Rota muchos Doctores para la distincion, que
45 podra ver en ella V. Señoria. Ysiguiola la misma Rota † Romana, *decis.*485.*num.*1.1.*par.in nouissimis, & ex professo decis.*15.*num.*1. *&* 2. *secunda parte in nouissimis*, allegando muchos Doctores, y entre ellos a Mandel *cons.*86.*n.*4. resoluiendolo por estas palabras. *Veritatẽ & magis communem opinionem esse*, vt sub verbo, *masculorum, etiam proprietatis sermonis inspecta, comprehendantur omnes masculi, tam descendentes ex fœminis, quam ex masculis, nisi aliud suadeat subiecta materia, puta feudi, vel conseruationis agnationis, vel expressa mens disponentis, at in casu nostro non agitur de feudo, nec de maioricatu, vt mox deducemus, nec habita fuit ratio ad conseruandam agnationem, vt iam resolutum fuit, nec constat de expressa mente disponentis, merito, &c.*

46 Cõsonat prædictis alia determinatio Sabaudiẽsis senatus †apud Antoni. Fabrum *defini.* 1.*C.de verbor.signi.*sic alegantissime concepta.*Magna contentione certatum est inter nostros, an appellatione masculorum in substitutionibus, comprehendantur masculi ex fœminis descendentes: illa distinctio Senatui nostro semper probabilior visa est, an testator in excludendis fœminis, rationem habuerit conseruandi familiam, an non: vt posteriore casu comprehendantur, priore, non item, quod eadem exclusionis ratio noceat liberis, quæ matri. Neque enim per masculos ex fœminis descendentes, magis, conseruari familia potest, quam per ipsas fœminas: quando quidem patris sui, non matris familiam sequuntur: idque est, quod dici solet, fœminã familiæ suæ caput, & finẽ esse. Ita senatus sæpius vt Carol. Bellietus tũc præses noster primarius referebat pridie Calendas Septembris* 1588. y en la allegacion de derecho *n.*1.refirio Antonio Fabro por su distincion a Bart. Bald. Castren. Socin. Alex. Angel. Marant. Manti. Crauet. Deci. Paris. Chaseneo, y Bertran. q̃ podrã verse.

Pareceme, que oyo replicar a V. Señoria, que alegando aquestas decisiones del Delfinado, de la Rota Romana, y de Saboya, retrocedi de los terminos precisos, y senzillos, nudæ videlicet, ac simplicis vocationis masculorum descendentium, que fueron los de Richardo de Malumbre, y Iuan Andres haziendo transito, aque por ser materia de mayorazgo se haze la materia sugeta differente, y se introduze la razon de
47 conseruar la agnacion ex vi literæ, & naturaactus: pero † no por esto me aparto de los terminos proprios y precisos desta primera inspeccion, que ofreci resoluerla in casu nostro concreto, & constitutione perpetui maioratus, facta a don Carolo de Pomar, eoque distinctinxi, præsentem, a subsequenti inspectione, quod in ea vt mox apparebit, ex varijs ponderationibus clausularum, & verborum eiusdem don Caroli, manifestabitur ratio agnationis conseruandæ: nunc vero nudam perpendimus, & consideramus, simplicemque constitutionem maioratus perpetui, vt optime conueniant resolutioni huius disceptationis præfatæ decisiones, quatenus ex nuda, ac simplici descendentium masculorum vocatione, nuda inquam ab omni aliter declarata, ratione conseruandi agnationem ob materiam differentem: quia videlicet, ipsi masculi

culi perpetuo vocati fuere, donec extitissent, in maioratus constitutione censetur habita ratio agnationis & familiæ.

De donde no negaria dos cosas en consequiencia. La primera, que por ventura la opinion de Richardo de Malumbre, y Iuan Andres en materia indefferente, y en los terminos, que hablaron las decisiones de la Rota, y la definicion de Antonio Fabro citra maioratus perpetui cõstitutionem, in vnica vocatione proximioris descendentis masculi semel admittendi, o en otra en q̃ claramẽte se miro sola la masculinidad,
48 *vt per Meres 2.p.q.6.ex n.55.* se cõprehẽderia † el varõ por hẽbra, porq̃ es descendiente, y varon, y porque es la materia indiferente, & alioqui vix esset vnquã dabilis casus admissionis masculi ex fœmina in vocatione descẽdentiũ masculorũ, quod ex nostratibus pleriq; molestè ferunt. Aunq̃ me encoge (aũ en estos terminos) la authoridad de los DD. referidos, que siguen absolutamente a Richardo de Malumbre, y Iuan Andres, si no entendiessemos, que presuponen la constitucion del mayorazgo, quod facile mihi persuaderem: pues dizen, que por el llamamiento de los descendientes varones, se declarara sufficientemente la razon de conseruar la agnacion, la qual, si non perpetuum, at certe temporale, & restrictum ad personas comprehensas, præ se fert maioratum. La segunda, que por lo menos el llamamiento de los descendientes va
49 rones in constitutione maioratus, differencia † la materia, y presupone, imo dispone, quamuis verbis generalibus la conseruacion de la agnacion, vt tunc nullo modo masculus ex fœmina comprehendatur, *Meres supra Pacianus cons.49.ex num.40.*

Nec mouere debent in contrarium las difficultades, que la parte cõtraria, y V. Señoria pro eruenda articuli veritate, representa, que pue
50 den ser en dos maneras. Primo quidem ab authoritate † Doctorum cõtrariam sententiam tenentium, y por los fundamentos y razones, que se mueuen, aquestos cumularonlos los mismos Doctores referidos por nuestra opinion, y no ay que cansar a V. Señoria con referirlos, ni satisfazerles mas en particular de lo quelo hazen *Alciat. in dicto §. nunc de lege numer.15. Castillo dicto cap.29. Peregrinus d. articu.26. & latius, & exactius Ioseph. de Rusti.d.lib.4.c.2.ex num.17. & d.lib.6.c.16.* qui potest pro cumulatissima allegatione in præsenti disceptatione haberi: y como esto procede por authoridad, por no ser caso de ley expressa, basta que tantos, y tan graues Doctores canonizan la de Richardo, y

Iuan

51 Iuan Andres por verdadera, †comun, y mas comun, reprehendiendo a Mandel. *cons.* 86. y a los demas, que tuuieron la contraria, y la llamaron comun, que por lo menos en materia de mayorazgos esta seguida por la Rota, y demas Senados. Y quanto a los fundamentos de derecho, tampoco se puede dezir mas, de lo que consideraron Alciat. *in d. §. nunc de lege num.* 15. *& Ioseph. de Rusti. d. lib.* 6. *c.* 16. *Menoch. d. cons.* 172

Aliter, & magis specifice oppugnabitur forsan illustrissimi Comitis intentio, & præcedens resolutio quasi ea longe difficilior sit in nostro
52 casu, cũ maioratus † noster nec semel, nec vno modo, sed pluries, & pluribus efœminatus videatur, pues le constituyeron don Sancho de Pomar, y doña Catalina Cerdan: & ita originem habuit a fœmina, & is est casus fallentialis, quem excepit ab antecedenti regula Aretinus. *in d. §. nunc de lege. n.* 53. *his verbis* (nisi feudum a principio fuerit effœminatum, hoc est, habuerit originem a fœmina: & ita loquitur tex. *allegatus in c.* 1. *de eo qui sibi, & hæredi. suis*)

53 Secundo, porque en el segundo † grado de sus substituciones llamaron a doña Maria de Pomar Duquesa de Villa Hermosa, & nihil magis implicat, & repugnat rationi conseruandi agnationem, quam fœminarum admissio.

Tertio, porque quidquid sit in dispositiuis, pero in conditionali-
54 bus † es mas facil admitir los varones de hembras, ad extinctionem fideicommissi, & remouendum onus, vt considerat Peregri. *d. arti.* 26. *numer.* 17. *vers. passus, vt videtur.* Y assi pues los descendientes varones de don Luys, y de la Duquesa doña Maria de Pomar estuuieron puestos en cõdicion para la otra substituciõ de las otras hijas, y de los hijos varones dellas, y los descendientes varones de la vna estuuierõ en cõdiciõ para exclusiõ de los hijos, y descẽdiẽtes varones de la otra, facilus admittẽd⁹ est aduersarius masculus ex fœmina, pro exclusione Comitis substituti, tanquã filij vlterioris filiæ don Sanctij de Pomar maioratũ constituentis.
55 Demum quarto, quia cum † æqua, & par sit in proposito conditio Comitis, & aduersarij, cum nullus eorum ex don Ludouico de Pomar donatorio, filioque don Sanctij progrediatur, sed vterque ex filiabus D. Sanctij Comes ex D. Catherina natu minori, Dominus vero de Cetina aduersarius ex D. Anna natu maiori, dilectiori, & prius ad successionem inuitata, cõsequens videtur, quod eiusmodi masculinitatis qualitas eos ita parificet, vt potior videatur don Ioannes de Liñan, & de

mina

Heredia masculus ex fœmina,quam illustrissimus Comes itidem ex fœmina masculus.

Pero no obstantes aquestas pōderaciones,adhęredū videtur antecedēti resolutioni,& pro illustrissimo Comite ex hoc fundamēto pronūtiādū. Y a la primera,que no consista nuestra disputa en lo dispositiuo,sino
56 en lo † condicional, en que mas facilmente se admite el varon por hembra; digo lo primero, in facto,que antes estamos en lo dispositiuo, nec alioqui includeretur aduersarius,si solo por decēdiente varon de doña Ana de Pomar para exclusion del Conde hijo de doña Cathalina. Lo segundo, que precedio llamamiento dispositiuo de los hijos, y descendientes varones de don Luys donatorio,de doña Maria su hermana substituyda en primero grado, y si ex antea resolutis in ea dispositione, no
57 se comprehendieron los varones† por hembras,tampoco la condicion se entendio de aquestos.Descendentes etenim masculos,quos vocauerat don Ludouici, & Dominæ Mariæ, eosdem in conditione posuit ad exclusionem filiorū Dñæ Annæ, & D. Catherinæ filiarū,& descendentium masculorum illorum, entendieronlo in viam iuris communis, etiā ad subaudiendam masculinitatis qualitatem in vna parte suppressam, ex eadem clausula, Vbertin. Zuchard. *in repenti. l. fina. numero* 83. *C. de edict.Diui Adria.tollen.*Alciatus *cons.*96. *nume.*31. en la causa de la casa de Castro.*Thob.Noni.cons.*36.*nu.*10.*quos sequitur Honde.cons.*4.*num.*62.*in* 1. in quo tamen in Regno vlterius deliberandū censerem. Imo & de iure ex Annania *cons.*22. *aduersus Abba. cons.*36.*in* 1. magis communiter improbato, vt per Castillo Soto Mayor, *lib.*2. *c.*4. *num.*45. Mas quando se expressò tambien en lo condicional la calidad de los varones,sine subauditione, & repetitione. Lo tercero,porque ex veriori, & receptiori
58 sententia,lo † condicional y dispositiuo pari passu ambulant,y assi siempre que huuiesse razon expressa,o equipolante de conseruar la agnaciō, o la materia differente la introduxesse por constitucion de mayorazgo perpetuo,sicut sub appellatione descendentium masculorum in dispositiuis,no se comprehenderian los varones de hembras,ita nec in conditionalibus Guido, Papæ *decis.* 612.*num.*1.*vers. sed aduerte.*vbi se remittit ad præcitatam *decis.*133.*&* 353. Y assi entenderia yo la addicion de Rāchino que con Baldo *in l.*1. *versi.quuid si dicatur,C.de cond.insert.y Socin.consil.*17.*in* 4.entendio, que el varon por hembra faceret deficere conditionem,si sine liberis masculis,& fideicommissum, que se entiende del ordinario, à quo omnis abest ratio conseruandi agnationem expressa,

vel ex verbis coniecturata, atque deducta, Tiraq. *de iure primogen. q. 13. ex num.* 8. Et cum hac sententia videtur transire Peregrin. *artic. 26. num. 17. versi. passus vt videtur. & ex Capra cons.* 18. *Alexand. cons. 56. in 5. Riminal. Senior. cons.* 253. & alijs ita proposuit idem Peregri. antecedenti *num.* 16. Et quamuis *num.* 17. referat Doctores tenentes contrarium, *in dicto tamē versi. passus vt videtur,* sequi videtur Capram, & Riminaldum, mayormente, que como representare en la inspeccion siguiente, el Conde aunque hijo de doña Cathelina, por voluntad de don Sancho su abuelo ocupò en la substituciō del mayorazgo lugar de varon descendien-
59 te de varon. Y como aduierte Peregrino supra *nu.* 18. aquesta † resolucion es mas segura, quando licet non agatur de conseruanda agnatione, subsunt aliæ probabiles rationes, quibus inducamur ad credendum, disponentem de masculis ex masculis sensisse, quales concurrunt in hoc casu, vt in sequenti inspectione.

A la segunda difficultad, quod maioratus noster efæminatus fuerit, porque le fundaron don Sancho de Pomar, y doña Catherina Cerdan la qual in non expressis, sexum proprium odisse non creditur, docet Pe regri. *d. artic.* 26. *num.* 13. referens plures Doctores, & inter alios Anchar. *cons.* 339. *num.* 16. vbi consuluit, Aragoniæ Regnum, ex quo sumpsit originem in fœmina, & deinde peruenit in Reginam Petronillam, quæ Regnū donauit Alphonso filio, & omni eius posteritati, & idcirco Yolans, & etiā Ferdināđus Leonoræ filius successionis extitere capices.

Quibus proxima est alia similis propositę resolutionis, & regulæ restrictio, quam ex eodem Ancharrano, & Socin. Senior. *in d. §. nunc de lege. in fine. & in d. l. cum auus. proponit Ioseph. de Rusti. d. lib. 6. c. 16. num.* 22. quod cesset agnationis ratio, & exinde admittatur masculus ex fœmina, quando maioratus in fœmina sumpsit originem.

Respondetur inquam duabus his ponderationibus, quod sicut regulariter iuris fundamentum habēt, ita omni aplicatione ad pręsentem casum destituuntur. Prior, porque como consta de las escripturas, y pro
60 uanças de processo, la cōstitucion del mayorazgo † vere, & realiter la hizo don Sancho, cuyas eran las baronias. Y aunque la donacion quo ad sonum verborum, la hizo tambien doña Cathalina Cerdan su muger: pero su effecto, y substancia todo le tomo de don Sancho, que era total señor de las Baronias, y el darlas su muger pudo obrar remision de los derechos, è hypothecas, que sobre ellas tenia: y todos los Doctores referidos la efeminacion del mayorazgo, o del feudo ad huiusmodi effe-
ctum

ctum la consideran substancial, y effectiua, quod a fœmina domina originem traxerit. Posteriori, que tampoco tuuo fundamento este mayorazgo en hembra, imo vero don Sanctius alterius prolis masculinæ diffisus, teniendo por hija mayor de primero matrimonio a doña Ana, y a don Luys donatario vnico varon de segundo, le fundo en el, y en sus descendientes varones mientras los huuiesse. Nec videri potest negle-
61 cta † ratio conseruandi agnationem, quam dum potuit, insequutus fuit disponens, vt pulchrè docet Meres, *d. quæst. 6. num. 64. & sequenti* Y aunque despues in subsidium admitio las hembras, aquesto fue ad exclusionem extraneorum, y voluiendo iuris artificio por su agnacion, admitiendo solos los descendientes varones dellas, con precepto de lleuar su nombre y armas.

De aqui se responde a la tercera difficultad, que en el segundo grado de las substituciones; llamò don Sancho a la Duquesa doña Maria de
62 Pomar su hija, porque fue llamamiento † subsidiario, en defecto de descendientes varones de D. Luys su hijo, y instaurando luego la conseruacion de su agnacion, como pudo, excluyendo sus hijas, y llamando en caso que muriesse sin hijos, y descendientes varones los hijos de su hija mayor, y sus descendientes varones, y en falta destos a los de la siguiente en grado, y assi conseruo su agnacion naturalmente mientras duro, y despues la introduxo artificial: quo casu maioratus effœminatus dici non potest. Meres supra.

63 Iuzgolo assi V. Señoria en † conformidad por D. Bernardino de Mendoça, de cuya succession tratamos en su processo de aprehension de la Baronia de Sangarren, con que la donacion de aquella Baronia se hizo en los pactos dotales de don Pedro Lopez de Mendoça por el Conde, y Condesa de Tendilla, como veremos en la vltima inspeccion.

A la otra difficultad respondo, quod imo impar, & diuersa est in
64 proposito, nostrorũ collitigantiũ † conditio: esto enim, quod illustrissimus Comes non sit agnatus don Sanctio, sed cognatus ex D. Catherina filia, sicuti & est Dominus de Cetina pronepos Dominæ Annæ de Pomar, refert tamen multum nominatim vocasse institutorem maioratus in defectum filiorum, & descendentium masculorum don Ludouici, & Dominæ Mariæ de Pomar alterius filiæ natu maioris, filios, & descendentes masculos eiusdem, & ijs deficientibus, subsequentem, & eorum descendentes masculos, cum enim Don Sanctius filios & descendentes masculos don Ludouici perpetuo vocauerit, & quan-

do,

documque defeciſſent, extincta cum ipſis naturali agnatione, eam per artificium introduxit, vocando filios,& deſcendẽtes maſculos D. maiorias,& eis extinctis, filios & deſcendentes maſculos alterius filiæ ma ioris,& poſt hos,filios & deſcendentes maſculos ſubſequentis, aperte videtur verificatus caſus vocationis illuſtriſſimi clientis. Deficientibus enim filijs,& deſcendentibus maſculis don Ludouici, & Dominæ Mariæ,aut eis non natis, prout nati non fuere, primo inuitati ſunt ad ſucceſſionem filij, & deſcendentes maſculi alterius filiæ natu maioris don Sanctij,& in horum defectum,illuſtriſſimus Comes filius maſculus ſub ſequentis filiæ eiuſdem vinculatoris Dominæ Catherinæ de Pomar. Et
65 quemadmodum ob materiam differentem,& perpetuam †deſcendentium maſculorum don Ludouici vocationem, agnationis ratio depromitur ex litera,& perpetuo excluduntur mares ex fœminis ex veriori, & receptiori,imo ex veriſſima, & receptiſſima ſententia, & ex rebus ſępe antea iudicatis,& exemplari cauſe de Sanguerren pari quoque ratione vocatis filijs maſculis, & eorum deſcendentibus maſculis filiorũ don Sanctij ſub pręcepto nominis,& armorum, credendus eſt,ſolos maſculos ex maſculis inuitaſſe, & de vno gradu ad alium ſuarum ſubſtinum in conditione poſuiſſe.

De donde ſe conſigue llana y ſolida reſpueſta de la otra duda, que V. Señoria ſeñalò,diziendo, que pues el de Cetina es deſcendiente varon de don Bernardino de Mendoça hijo de la hija mayor de don Sancho de Pomar, que fue doña Ana ſu madre,y el llamamiento del Conde hijo de doña Cathalina de Pomar ſiguiente en grado, eſtá claramente condicionado en caſo de faltar los deſcendientes varones del hijo mayor de la hija mayor de don Sancho, velut conditione defecta, no
66 puede admitirſe.Porque no † puedo negar la condicion,ni q̄ ſi el deCetina illam faceret deficere, no auia llegado el llamamiento del Conde: pero eſta reſuelto, ex veriori, & receptiori ſententia, & rebus ſæpe iudicatis, que appellatione deſcendentium maſculorum in maioratibus perpetuis ob ſatis comprehenſam,licet verbis generalibus, & ex actus natura rationem conſeruandi agnationem, no quedan comprehendidos los varones deſcendientes por hembras tam in conditionalibus, quam in diſpoſitiuis(in quo prouando totus fui in hac inſpectione) Y aſſi reſulta, ex eadẽ veriori,& receptiori ſententia in his terminis ſimplicis maioratus perpetui, maſculus, & deſcendentibus maſculis delati, neque in diſpoſitiuis comprehendi aduerſarium. Comitem vero contineri ex particulari vocatione primogeniti D. Catherinæ de Pomar

mar filiæ vlterioris D. Sanctij de Pomar, vt merito quãuis exclusio descendentium semel admisi, nec coniecturanda, nec inducenda sit, nisi
57 expressa fuerit, aut † ex verbis expresse colligatur, *vt per Manti. lib.* 1. *tit.* 1 *num.* 11. *Deci. cons.* 379. *num.* 7. *Beccius cons.* 107. *num.* 19. cum alijs relatis a Castillo Soto Mayor. *d. lib.* 3. *c.* 15. *ex num.* 22. Pero quando estan excluydos ad nullum effectum admitti possunt, ex eisdem Doctoribus. Et quod dicitur, omnes de linea, quam ingressa est successio, præferendos esse, ex altera descendentibus, deinceps admissis, vt per Ludoui. de Molina. *lib.* 3. *c.* 4. *num.* 14. *&* *c.* 6. *nu.* 30. 33. 35. *&* 36. *Meres* 2. *part. quæst.* 7. *num.* 10. *Gutier. cons.* 13. *num.* 13. *&* 14. ex quibus Castillo Soto Mayor. *d. c.* 15. *num.* 53. mas todo esto se entiende mientras duran los
58 descendientes de aquella linea † calificados iuxta mẽtem & verba constituentis maioratum, vt ex Riminal. *cons.* 632. *num.* 134. obseruat idem Castillo Soto Mayor. *d. c.* 15. *num.* 69. Nec enim don Sanctius simpliciter filiarum descendentes vocauit, sed descendentes masculos illarum: quorum vltimus cum fuerit D. Bernardinus demum defunctus ex supra resolutis, & infra resoluendis etiã linea descendentiũ masculorũ, quos vocauit disponens iam fuit extincta, quamuis ex ea fœminæ, & masculi, ex eis descendentes superfuerint.

Reduzgo pues la resolucion de la primera inspeccion ad sequentes
59 propositiones. Prima, quod ex sola † ac simplici vocatione descendentium masculorum videntur exclusi masculi ex fœminis, ex receptiori sententia Richardi de Malũbre, ex allegatis DD. signãter ex Iosepho de Rusticis supra. Pro qua fuit bis pronuntiatũ pro Menoch. *d. cons.* 172. *contra Mant. d. lib.* 8. *tit.* 18. *vt referunt Rauden. cons.* 35. *num.* 105. *in* 1. *&* *Pereg. arti.* 26. *num.* 19. & ita aliàs fuisse iudicatum testatur Cæph. *cons.* 129. *nu.* 4. *&* 13.

Secunda (qua, semper ego præcedentem temperarem, & intellige-
60 rem) que aquesto deue de entenderse, y admitirse solum in materia † differenti, non autem in indifferenti, y que es materia diferente la del mayorazgo perpetuo, como la de la emphyteosi, y en este sentido la admitio la Rota supra, quæ sic intellecta nobis semper assentita est. Y aunque Castillo Soto Mayor. *d. lib.* 3. *c.* 15. *nu.* 57. videatur contradicere admitiendo al varon de la hembra in terminis simplicibus huius inspectionis, pero *eod. lib. d. c.* 29. claramente siguio nuestra opinion, imo *&* *d. c.* 15 *num.* 57. intelligi potest in maioratu, in quo ab aperto non ageretur de

conseruatione agnationis, vt ipse se exponit. *d. c.29.* mox relatus in sequenti propositione.

Tertia propositio, in his terminis, si pro masculo ex fœmina non sub
61 sint coniecturæ admissionis ex litera, non erit † admittendus, vt comprobat (quamuis difficultatē articulū habere agnoscit) Castillo Sotomayor *d.c. 29. num.* 19. *vers. quin. quod & clare obseruauit. d.c.4. Manti. d. lib. 8. tit.* 18. *n.* 20. *in fin. & alibi vt supra perpendimus, & Castillo n.*20. expressius id tenet dicens, nimis vrgere fundamenta Menoch. *d. cons.* 172. nec ab eius assertione esse facile recedendum in primogenijs, nisi masculi ex fœminis coniectura etiam præsumptæ voluntatis aliqua se iubent, à quo nec dissensit Caldas Pereyra *de nomi. emphi. lib.*2. *quæst.* 17. *num. fin.* Y en aquesto puso mas fuerça Castillo supra *num.* 21. que en que fundasse el mayorazgo la hembra, o començasse por ella.

Quarta propositio (seclusa adhuc omnī ratione conseruandi agnatione, tam inducta verbis generalibus, quam specificis) coniecturalis
62 est † præsens disceptatio, nam & poterunt aliquando admitti, aliquando vero repelli descendentes masculi ex fœminis à successione masculis delata, mens enim disponentis potissimè spectanda ex hoc, vel illo modo litera ac dispositionis circunstantijs perpensis, vt pulchrè ex alijs docet Decianus *cons.* 127. *n.* 17. *& seq. in* 3. *quem sequitur Castillo d. c.29. n.*21.

63 Quinta propositio fit inde, que no † es precisa, ni indistincta la consequencia, vocati sunt descendentes masculi: ergo introducta est ex eo solo ratio conseruandi agnationem, porque pueden darse casos en que sean vistos los disponientes respectar sola la masculinidad, y no la agnacion, & è contra Molina *d. lib.* 3. *c.* 5. *n.* 48. *Meres d.* 2. *p. q.* 6. *n.* 58. *Castillo d. c.*29. *num.* 23. Y assi la opinion mas recibida de Richardo de Malumbre no se funda en sola aquella razon, vt agnoscit Castillo, *supra n.*24. docens ex alijs multis potuisse excludi masculos ex fœminis, & adijciens ex Anton. Fabro de erroribus pragmati. *tom.*2. *decade* 28. *errore* 8. absque vlla etiā ratione agnationē conseruandi ex alijs probabilibus coniecturis, sæpè non venire masculos ex fœminis in ijs vocationibus, aliquando vero ex contrarijs, venturos: in dubio tamen in perpetui maioratus differenti materia non venient, in quo rectè perpensi conueniunt Molina, Meres, & cæteri supra, Mantica quoque, & Castillo, quatenus sentiunt aliqua coniectura adiubandos esse vt veniant, & admittantur. Y mucho menos en concurso de varon, que tenga predilecion por descen-

cender de varon, qual es el Conde, que aunque nieto de hija: pero D. Sancho prefiriolos, *ita Alciatus d.§.nunc de lege, num. 18.in fine, & agnoscit Mantica d. tit.18. lib.8. Ruyn. conf.49. num.5. & conf.120. num.8. in 1. Cepha, conf. 581.num.4. & 5. Menoch.conf.400.nu.62.& conf.976. nu.18. Peregri.d. art.26.num.2.& num.17.*

Sexta propositio (quæ potius præcedentium applicatio est ad ca-
64 sum nostrum) ex sola constitutione † perpetui maioratus descendentiũ masculorum absque ratione conseruandi agnationem aliter expressa, ac dificientibus coniecturis suadentibus sensisse quoque disponentem de masculis ex fœminis, non erunt illi admittendi, quapropter aduersarius in his adhuc terminis non comprehenderetur, nec ad succedendum, nec ad excludendum Comitem filium filiæ don Sanctij vlterioris in gradu, qui si admissus esset, & conditionẽ fecisset ad exclusionẽ Comitis, vtiq; cliens admittendus non esset, cûm non foret extincta linea descendentium masculorum filiæ maioris: Pero como ni està admitido, ni haze condicion, hallase el Conde en este caso expressamente llamado, y esto es lo principal del pleyto, y todo, y solo lo que he tratado en esta inspeccion, y tratare en las siguientes.

Y las conjecturas que aqui concurren, imò vero la voluntad expressa para entender, que solos los varones descendientes de varones fueron admitidos por letra en lo dispsitiuo, y condicional, son muy vrgẽtes, vt statim. Quæ omnia illustriora reddentur ex mox dicendis in sequenti inspectione.

Secunda inspectio.

HAsta agora trate el articulo en terminos de vn llamamiento ordinario, y senzillo de hijos, y descendientes varones, o quando mucho calificandole con sola la constitucion de vn mayoraz-
65 go, o fideicomisso perpetuo, calidad, que haze la materia † diferente, y assegura la exclusion de los varones descendiẽtes de hẽbras, tanto para no hazer cõdiciõ para excluyr los substitutos, quãto para succeder. Pero si se pondera la letra de nuestro vinculo, juzgar se ha por mas llana y cierta la resolucion antecedente. Ponderationes autẽ eiusmodi sunt.

La primera, que aunque don Sancho de Pomar no declaro verbis specificis la razon de conseruar su agnaciõ, idest, no dixo, que para esso constituya el mayorazgo, ni q̃ los bienes quedassen en la familia: pero

por

66 por equipollẽte, & re † ipsa, la introduxo: pues dexãdo la hija mayor, fundo el mayorazgo en D. Luys, y llamo solos sus descẽdientes varones, excluyẽdo las hẽbras. Y aunq̃ Luys de Moli. *lib.* 3. *c.* 5. *n.* 48. resuelue, q̃ quãdo el mayorazgo le funda hembra, y se llaman sus descendientes varones, no se entenderia auerse lleuado cuenta con la agnacion, sino con la masculinidad, y succederian los varones de hembra. Pero aquesto no tiene aplicacion a nuestro caso, en el qual, re ipsa, introduxo, y declaro don Sancho la razon de conseruar su agnacion, naturalem primo, artificialem deinceps, *notanter Socin. Iun. cons.* 69. *in* 3. ijs verbis. *Ex ijs enim manifestè apparet, quod nedum ipse voluit fauere suæ agnationi sed (ea naturaliter extincta) voluit eam resurgere, & æternã, & immarcessibilem permanere, vt in simili inquit insignis modernus de Ripa l. Centurio. col.* 52. *sub. n.* 164. *de vulg.* accedit Castillo *d. lib.* 2. *c.* 4. *vbi late.* Et ita intelligẽdus videtur Pereg. *d. arti.* 26. *n.* 19. *&* 20. quatenus resoluit, que la opinion de Iuan Andres, y Richardo de Malumbre es verdadera, y comun, y que se presume la affeccion de conseruar la agnacion por solo el llamamiento perpetuo de los descendientes varones: y alli responde a los Doctores, que tuuieron lo contrario, y dize que es comun esta opinion. Y que se engañaron Grato *cons.* 19. *num.* 31. *& cons.* 20. *num.* 3. *&* 12. *in* 1. y Decio *cons.* 13. llamandola contraria comun y verdadera, y reprehendiendoles.

67 Y quando re ipsa, & ex † dispositis, consta la voluntad de conseruar la agnacion, passa con la opinion de Malumbre, y Iuan Andres, el Cardenal Manti. *lib.* 8. *tit.* 18. *num.* 54. Y aunque *in vers. At in casu nostro.* de la substitucion de los varones descendientes de hijas, excluyo Mãtica, la razon de conseruar la agnacion, entenderloya, quando aliàs naturaliter podia conseruarse: pero quando no, y en los descendientes varones de las hijas, se introduze artificial, entenderia lo contrario, vt videtur colligi ab eodm Manti. *lib.* 6. *tit.* 15. *num.* 6. *& apertius nu.* 8. his verbis. *Cæterum quamuis DD. dissentiant, quando masculini generis conditio expressa est, an fideicommissum fauore agnationis inducatur, tamen quando masculi sunt substituti, dubium non est, quin talis substitutio fauore agnationis facta intelligatur: & consequenter fideicommissum in familia sit relictum: vt post alios, quos refert idem D. Cæphalus concludit in consi.* 137. *num.* 13. *Corneus cons.* 146. *in* 2. *Cagn. in l.* 1. *nu.* 53. *C. de pactis. Prætis. cons.* 3. *nu.* 7. *& cons.* 22. *nu.* 37. *& cons.* 80. *n.* 6. *in* 2.

Y la razon puede ser, que aunque parecia (como es assi, quo ad naturalem agnationẽ) q̃ los descendientes de hẽbra no la conseruan: pero

hizo

68 hizo lo que pudo el vinculante cõ introduzir la artificial † en los hijos, y descendientes de sus hijas, ad quos ex literæ rigore, restrinxisse vocationem masculorum videtur, sexu, & agnatione artificiali in nepote instauratis: razon que ya va perdida in pronepote, qui iam non est ex artificiali familia vinculatoris, sicut extiterunt Don Bernardinus eius nepos ex Domina Anna, & don Bernardinus Iunior pronepos: Don Ioannes etenim de Liñan, & Heredia extra vtramque naturalem, & artificialem agnationem diuagatur, vt ex verbis maioratus liquet.

Rursus, secundo ponderari debet enixa don Sanctij voluntas ex ge-
69 minata † vocatione masculorũ, ita ex Socino Iuniore *cons. 168. in 2. obseruat. Cardi. Tuschus tom. 5. verbo. masculus. conclusio. 102. numer. 3.* & dicit indubitabile Castillo *d. lib. 2. c. 4. numer. 83. allegans copiosè.* Y quando con la multiplicada vocacion de los varones se mezcla exclusion de las hembras mas proximas, es llana la conseruacion de la agnacion, y en esto parece que hizo mas fundamento Socin. Iun. *sup. nu. 36. ex Iasone cons. 140. & sequenti. in 2.* ponderant Decian. *cons. 88. nu. 60. in 2. Pratis cons. 47. Centur. 3. num. 69. Guido Papæ d. decis. 133. num. 1.* concurriendo pues en todos los grados de nuestras substituciones tã geminado y repetido el llamamiẽto de los descendiẽtes varones: y auiẽdo tantas vezes excluydo las hembras mas proximas, que en otra manera succedieran por beneficio de la ley, quedando excluydas las hijas de don Luys, por admitir sus descendiẽtes varones, y en falta dellos, los de D. Maria, y en defecto de entrãbos, los de la hija mayor, (filiab⁹ proprijs exclusis) y en su falta los hijos y descẽdiẽtes varones de la siguiẽte, excluyẽdo, como quedarõ excluydas las hijas de D. Luys, y de la Duquesa D. Maria, no pudo mouerle otra razon, sino la conseruacion de la agnacion naturaliter, & artificialiter, vt supra. Y aquestas circunstancias per æquipollens sufficienter introducunt rationem conseruandi agnationem. *vt censuit Rota decis. 698. nu. 2. part. 2. in nouissimis.* his verbis. *Masculinitatis enim illa reiterata mentio, ostendit, testatorem voluisse in perpetuum agnationi hæredum institutorum prospicere. Bald. in c. 1. quemad. feud. ad filios perti. Paris. cons. 8. num. 9. lib. 3. late Aymon. cons. 130. num. 9.*

Aquesta decision es notable para el pensamiento, y razon de diferencia, que propuse entre los nietos descendientes varones de don Sancho vinculante por sus hijas, quales fueron ambos don Bernardinos de Mendoça, de doña Ana, y qual es el Conde de doña Cathalina,
70 en quanto dixo, que por la reiterada † mencion de la masculinidad se

muestra, que el vinculante quiso mirar por la agnacion de los herederos, instituydos, que con mysterio dixo agnacion de los herederos comprehendiendo los substitutos, que tambien lo son, aunque segundos. Y concurriendo estas circunstancias, cessa el encuentro de las opiniones, allanandose todos entonces, en q̃ por ellas por equipolente se introduze la razon de conseruar la agnacion, y quedan excluydos los varones, que descienden de hẽbra: quasi illorum admissio in casu omnino simplici, & nuda vocatione descendentiũ mascu-
71 lorum, locũ sit habitura, non autem quando † vel ex geminatione masculinitatis, vel ex tam enixa exclusione fœminarum magis dilectarum & successibilium subsultat, verbisque confouetur ratio conseruandi agnationem Mantica *lib. 8. titulo* 11. *numero* 7. *& dicta tit.* 18. *numero* 33. *&* 34. *&* *lib.* 11. *titul.* 15. *nume.* 2. *&* 4. Hoc enim casu, y tambien quando el descendiente varon por hẽbra concurre con descendiente varon por varon etiam (aliter declarata) subducta ratione conseruandi agnationem, se excluye el varon de hembra, vt nominatim aduertit Cardi. Mantic. *d. lib.* 8. *tit.* 18. *num.* 33. *&* 34. *in fine* id quod antea docuerat Doctissimus Alciatus *in d.* §. *nunc de lege. num.* 18. *in fine.* distinctionis eiusmodi fœdere dissidentes opiniones componens, ijs verbis. Vnde ex prædictis puto distinguendum, quod aut supersunt masculi descendentes agnati, & tunc soli illi vocantur, & ita procedit opinio Speculatoris, & aliorum fundata per tertium fundamentum supra relatum: aut non sunt aliqui agnati, & tunc vocabitur masculus ex fœmina exclusis fœminis, & ita proprie loqũtur *tex. in d. c.* 1. *& in d. l.* 1. & hæc mihi videntur vera. Hæc Alcia. (con q̃ por lo menos en este concurso, ya confiessa que la comun tãbien es verdadera)
72 y luego repruena † otra distincion que Baldo hizo, *in authentica cessante. C. de lege hæred.* referida por Aretino, y Soci. *in d.* §. *nunc de lege.* quod aut venit nepos ex fœmina ex propria persona, aut ex persona matris priore casu admittatur ad hæc fideicommissa, posteriore non item, putat enim Alciatus eo loci & rectius, nepotem semper venire ex propria non autem ex matris persona ad notata per Bart. *in l.* 1. §. *si sit nepos.* de collatio doctis, & firmat Aretin. *in l. is potest. de acquir. hæred.* vt consulto Ioan. Andreas ad Speculato. *dicta rubr. de testam.* ex Ricardo de Malumbre expressè dixerit nihil referre ad propositum, quod mater, sit viua, an mortua.

Ni tiene menos lugar la distinccion, porque el Conde tambien es varon

73 varon por hembra, interest etenim large† inter D. Caherinam de Pomar filiam don Sanctij Comitis matrem, & inter D. Esperantiam de Mendoça Domini de Cetina genitricis eiusdem proneptis: clare quippè ipse naturali sua agnatione deficiente velut cuiusdam adoptionis iure sibi arrogabit atque confinxit iuris artificio aliud agnatorum genus, nempe descendentes masculos ex filijs masculis filiarum suarum respectiuè, qui deinceps verè agnati ipsius vinculatoris creduntur, y como pondere con la Rota *d. decis.698. num.2.1.p. in nouißimis* lo mismo corre quando el disponiente miro por su agnacion, que quā do por la de sus here deros, ad excludendos descendentes masculos,
74 ex fœminis. Imo vrgētior† cōiectura voluntatis, quia aperta dispositio colligitur ad fauorem masculorum specialius prælatorum licet à fœminis progrediantur, quam colligereur erga descendentes masculos, ex masculis sub generali sermone comprehensos, quando concurrunt cum masculis ex fœmininis, illi enim enixiori, & specialiori voluntate disponentis nituntur, isti vero generaliori, y como esto lo gouierna todo la voluntad, siendo tan clara la de D. Sancho, que llamo los descendientes varones de su hijo, y en su defecto exclusis fœminis, llamo los hijos y descendientes varonem de sus hijas, vrgentius ha lugar la susodicha distinccion, que concurriendo el Conde con particular vocacion por varon, que aunque por hembra se reputo habil para instaurar la agnacion iuris artificio, es lo mismo que si fuera varon por varon, pues la voluntad de don Sancho pudo in ijs æquare quadrata rotundis, y con estas circunstancias tienese por expressada la razon de conseruar la agnacion en aquellas constituciones de mayorazgos, si non verbis specificis, saltem generalibus: pero quando solo concurre la antelacion de los varones, tienese por ta-
75 cita, assi entenderia † yo al Doctissimo Luys de Molina *d.lib.3.c.5.n.61.* quatenus dixit tacitam tunc subsultare rationem conseruandi agnationem, que se entienda in terminis simplicis, ac ordinariæ vocationis descendentium masculorum, pero quando concurre expressa exclusion de las hembras mas cercanas que auian de suceder, y tan geminada mencion y vocacion de los varones, ya se dira expressa, aunque no lo sea por palabras formales, o especificas, consonant Castren. *cons.421. in fine in 1. Socin. Sen. cons.12. & cons.63. in 3. & cons.73. in 4. Dec. cons.371. & cōs.516. Pratis lib.3. interpret.3. dub.1. sol.11. num.5. Riminal. Iun. cons.23. num.*

*num.*83.*Decia. conſ.*31.*num.*85.*in* 1. ſcribens in cauſa de Sangarren.

Para que ceſſe el eſcrupulo, que podria engendrar la authoridad de Molina vbi proxime, en quanto parece, que queda ſubdubius, & articulum relinquit vlteriori cogitationi, & deliberationi, aduierto
76 que ſu † ambiguedad, y ſuſpenſion no conſiſtio, en que his ſuperadditis circunſtantijs, no quede ſufficientemente introduzida la razon de cõſeruar la agnacion, ſino en coſa muy differẽte, quãdo en vnos grados de las ſubſtituciones ſe llamaron los deſcendientes, y varones en otros los deſcendientes, ſuppreſſa qualitate maſculinitatis, mas quando por varones alterius coloneli, claramente ſe excluyen las hembras mas cercanas, y mas amadas, aquienes la ley deferia la ſucceſſion, y deſpues concurren ſus deſcendientes varones con los otros, que preſirio el diſponiente, hi indubie admittuntur, illi vero excluduntur, etiam in concordia vtriuſque contrarię opinionis Doctorum.

77 Y eſtoy por affirmar, que es mas † vrgente la razon de conſeruar don Sancho ſu agnacion artificial, inſtaurando la natural, que ſe extinguio con don Luys, en los hijos y deſcendientes varones de ſus hijas reſpectiuè, que la q̃ ſuele conſiderarſe en la conſeruacion de la agnacion, que naturalmente ſucede en los deſcendientes varones de varones, que aunque agnatos del diſponiente, tal vez ſon remotiſſimos, y tal non effectiuè, aut deſcenſiuè ei attinentur, ſed contentiuè por agnatos tranſuerſales, de ſu familia: At noſtri maioratus inſtitutor diſſertis verbis, muriendo don Luys ſin hijos, ni deſcendientes varones, llamo los demas de ſus hijas, no llamandolas a ellas, ſino ſola a la Duqueſa como por arcaduz y medio, con que llegaſſe a ſus hijos, y deſcendientes varones.

Lo otro, vrgentiſſime ponderandum eſt, por la exluſion del de Cetina varon por hembra, que en el primero grado de las ſubſtituciones, en que moſtro la predileccion de la Duqueſa doña Maria de Pomar, no ſolo excluyo ſus hijas, que como de hija prædilecta, lo auian de ſer de don Sancho, ſino que llamando ſus hijos, y deſcendientes varones, quaſi præſenti liti occurrens, eiuſque difficultatem radicitus
78 euellens, añadio † aquellas palabras: *Por linea maſculina, y de legitimo matrimonio procreados*: inſinuãs apertiſſimè, & neceſſario introducẽs vocationem de ſolos los hijos y deſcendientes varones por varon de la Duqueſa doña Maria, con excluſion de los varones deſcendientes de hembra,

bra, porque la linea masculina incipit a filio masculo, y la fœmina à fi-
79 lia fœmina: y quando se añaden † estas palabras, *nec ab ea descendentes masculi admittuntur.* ita ponderat Peregri. *d. art.* 26. *num.* 28. *circa finem.* his verbis, *Et sic concessio illa, pro se, & descendentibus suis per lineam masculinam, debet intelligi de masculis descendentibus ex masculis adscripta per Speculato. tit. de locato. §. nunc. aliqua. vers.* 146. esto refirio Peregrino de Paulo de Castro *in l. maritus. num.* 4. *C. de Procura. & cons.* 190. *in* 2. *& ex Ruyn. cons.* 126. *num.* 13. *& cons.* 180. *num.* 7. *& cons.* 90. *in* 1. y aunque Peregrin. *d. artic.* 26. *nu.* 29. in fideicommissis latius hoc disputat, & post quam *in versic. circa vero secundum casum*, disputauit casum, descendentium, a, de, vel ex, linea masculina, vel per lineam masculinam, nunquid comprehendatur fœmina ex masculo progenita, & ex Speculatore toties commemorato, isto casu putat fœminam contineri, quia non censetur actum de agnatione conseruanda, sicuti quando descendentes ex linea masculina vocati sunt, insuperaddita qualitate masculinitatis, & quod hoc casu (verba sunt Peregrini) duo requiruntur, quod sit masculus, & ꝙ ex masculo proueniat, adducit etiã, nã descendentes ex fœmina excluduntur, quia sexus fœmineus à quo producuntur, illis obest, igitur & ipsi fœminæ obstabit: & quidquid est, eo casu priore, posteriore tamen Peregrin. *numer.* 30. nullo modo admitteret masculum ex fœmina, præsentim cum testator proprias filias a successione exclusisset. *Ruyn. cons.* 149. *num.* 4. *in* 2. *Gozad. cons.* 87. *num.* 16. *Caphal. cons.* 413. *num.* 5. *Menoch. cons.* 205. *num.* 32. *pulchrè Pacia. cons.* 49. *n.* 45. *& n.* 51. vbi copiosa allegatio, & ex Alex. *cons.* 35. *n.* 1. *in* 6. *& cons.* 125. *n.* 2. *in* 7. *Capã. ad stat. Medio.* 1. *par. c.* 305. *num.* 17.

80 Nec a præcedentibus distat, quod tandem † animaduerit Peregri. *d. artic.* 26. *num.* 31. idem futurum vbi substituti, vel vocati essent descendentes per lineam paternam, vel ex parte patris, seu ex linea patris: & resoluit ex Bart. *cons.* 10. non contineri descendentes ex fœmina ab eo patre procedente: commendat Curti. Iuni. *cons.* 5. *num.* 24. *&* 29. *& Ruyn. cons.* 141. *num.* 21. *in* 5.

81 Ad hæc, quando passo don Sancho † a la substituciõ del hijo mayor de su hija mayor, y de sus descendientes varones, en la condicion de faltar hijos varones, y descendientes dellos varones de la Duquesa doña Maria, torno a repetir aquellas palabras, *por linea masculina.*

Y aunque puede replicarse, que no expresso aquesta calidad: quando por defecto de los hijos varones de la mayor de sus hijas, llamo
82 los descendientes de la siguiente, realmente la † expresso. Porque pu-

ſo vnas palabras repetitiuas de todas las calidades antecedentes, ibi: *Con las dichas calidades arriba dichas.* Por cuya virtud quedan repetidas todas las calidades antecedentes en lo condicional, y en lo diſpoſitiuo, *Cepha.conſ.* 107.117.*&* 649.*Curt.Iun.conſ.*156.*n.*7.*Pacia.conſ.*15.*n.*36.*&* 37.y por conſiguiente la del deſcenſo por linea maſculina para ſuceder, o para excluyr ne aliàs clarum literæ ſignificatum reſtringamus: Et per conſequens, ad alterutrum effectum inhabilis, & inſufficiens eſt Dominus de Cetina aduerſarius.

83 Rurſus, ponderanda eſt † pro detegenda tam naturalis, quam artificialis agnationis ratio, de mas de la vnion de los bienes, perpetuydad, è indiuiſibilad del mayorazgo, el precepto de lleuar nombre y armas de Pomar, anteponiendolas a qualquier otro nombre, y armas.

Denique, ratio iſta naturalis, & artificialis agnationis conſeruandæ, & prælatio illuſtriſſimi Comitis filij maſculi Dominæ Catherinæ

84 filiæ don Sanctij, clariſſimè deprehenditur, ex nouiſſimo † ſubſtitutionum gradu, qui ita conceptus fuit. *Y faltando, y ſiempre que faltaren deſcendientes varones por linea maſculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho ſeñor don Luys, y de la dicha illuſtriſsima ſeñora Duqueſa, y de todas ſus hermanas, bueluan y peruengan dichos bienes en hijas, o deſcendientes dellas legitimas, & del dicho ſeñor don Luys perpetuamente en vn ſolo ſuceſſor guardando orden de primogenitura, y prefiriendo ſiempre el maſclo a la fembra, guardando ſiempre dichas condiciones y calidades.* palabras, de que por diuerſas ponderaciones ſe colige la ſuſodicha natural y artificial conſeruacion de la agnacion, y por conſiguiente ſe conuence el llamamiento del Conde, y excluſion del de Cetina en eſte caſo. Primo quidem, por-

85 que tercera vez † en la cōdiciō de aqueſte vltimo grado de ſus ſubſtituciones, repitio don Sancho las palabras, *deſcendientes varones por linea maſculina*, refiriendolas nominatim no ſolo a don Luys, y a la Duqueſa doña Maria, ſino a las demas hijas ſuyas.

86 Secūdo, porque † diſcretiuè hablo de las hijas de don Luys y de ſus hermanas, y de los deſcendientes dellas indefinite, & vtumque ſexum complectens, ſubſtituyendolas expreſſamente para en caſo, que faltaſſen deſcendientes varones por linea maſculina de don Luys, de la Duqueſa, y de todas ſus hermanas. Por manera, que hallamos particular llamamiento de las hijas de don Luys, y de ſus hermanas, y de los deſcendientes dellas ſine ſexus delectu, y aſſi varones y hembras, y aqueſte ſuſpendido diſſertis, & claris verbis para ſiempre que faltaſſen los deſcendientes varones por linea maſculina de don Luys, y todas ſus

ſus hermanas, y en aqueſte llamamiento, cuius conditio ex Comitis ſuperexiſtentia apertiſſime defecit, no puede comprehenderſe el de Cetina. Luego ha de obtener el Conde, de quo verificata ſubſtitutio loquitur, y no D. Iuan excluydo ab antecedentibus gradibus ſubſtitutionum: cum non ſit maſculus per lineam maſculinam deſcendens, quales tantum vocati fuere, cuique alia prouiſio, cuius conditio defecit ex Comitis ſuper exiſtentia, peculiariter a D. Sãctio facta fuit. *Cepha. cõſ.* 17.

No parece que acabaua don Sancho de aſſegurarſe de la vocacion
87 de los varones † por linea maſculina deſcẽdiẽtes de ſus hijos, y hijas, y de la excluſion de las hijas dellos, y de ſus deſcendientes aſſi varones, como hembras, mientras huuieſſe varones de varones, y aſsi para mas aſſegurar entrambas coſas, añadio aquellas palabras: *y prefiriendo ſiempre el maſculo a la fembra.* Y la naturaleza de aquella palabra, *ſiempre* introduze vna perpetua, è irrefragable prelacion de los varones deſcendientes por linea de varon, etiam ex alia linea, & gradu: penſamiento que proſiguio muy doctamente Luys de Caſanate por el Conde de Luna en el pleyto, que agora tiene V. Señoria en reuiſta de las Baronias de aquel Condado, *conſ.* 53. *ex num.* 11 llamandole argumentum à ratione: yo tengole tãbien por argumento ex verbis, & litera, allego la glo. vulgar *in l.* 1. *ſolut. matr. verb. ſemper.* y muchos Doctores, *ex nu.* 11. *vſque ad* 20. Quibus ego addo Bertran. *conſ.* 173 *num.* 17. 2. *par. in* 3. *Bimium. conſ.* 1. *n.* 67. docentem eius dictionis vim, perennitatem quandam præ ſe ferre. Bard. *de tempore vtili & continuo c.* 19. *num.* 2. *tom.* 5. *tracta.* quæ & excludit quamlibet temporis differentiam, & diſtinctionem. Aretin. *in* §. *ſerui vero a Dominis de libertinis. Rota Roma. deciſ.* 128. *num.* 3. 2. *par. in nouiſsimis.* & depellit caſuum delectum, & differentiam, conuertitur enim cum dictione *perpetuo* imo ſtrictiorem durationem importat Albert. Bologne. *tracta. de lege, iure, & æquitate. c.* 9. *num.* 22. & regulariter eundem prædictum vtraque dictio habet ſignificatum, Tuſchus *tom.* 2. *verbo. dictio. conclu.* 326. *nu.* 1. *& tom.* 6. *verbo. perpetuum. conclu.* 412. *Alexan. conſ.* 71. *numer.* 2. *in* 6. dum id patiatur ratio ſubiectæ materiæ (noſtra vero non ſolũ patitur, ſed depoſcit) & quoſuis cancellos excludunt eiuſmodi dictiones, & ſub eis importatam diſpoſitionem omni caſu obſeruandam eſſe oſtendunt. Bald. *conſ.* 239. *num.* 1. *in* 2. *& melius conſ.* 372. *in* 4. *Cardi. Seraphi. pulchre. deciſ.* 874. *num. fi.* indefinitaque cenſetur vocis, *ſemper*, complexio, & ita includit illas

aliás

aliàs, toties, quoties, vel quandocumque, vt eleganter animaduertit Bertran. Argentre, *consulta.2.nu.15.post consuetu. Britanniæ.* Y esto procede mas estrechamente en este Reyno, pues seria restringir la significacion de aquellas palabras: *y prefiriendo siempre el masclo a la fembra.* entendiendo las de sola la linea, en que entro la successìon. Iunto Casanate 20.Doctores clasicos *d.cons.53. ex nu.1.ad 5.* Ex interpretibus ergo ita tenuerunt Bart. *in l. vt iuris iurandi.§.1.num.5. de oper. libertor.* supposito, quod valet argumentum a feudis ad fideicommissa regulariter Bal. *in l. liberti liberteque. C. de oper. libertor. nu.24. Anto. Gomez. in l.40. Taur. num.62. Gregor. Lopez in l. 3. tit.13. part.6. glo. mugeres. versi. sed quid si ex dispositione maioriæ.* donde decisiuamente dize, que si el llamamiento es de varo-
88 nes prefiriendolos siempre † a las hẽbras, non solum fœminæ videbuntur exclusæ, sed & masculi ex eis: & expressius in versic. *an autem ex eo.* in puncto resoluit, prælationem hanc locum habituram in masculo etiam alterius lineæ.

89 Tractantes etiam eandem † sententiam Doctores passim tenent Ludouic. de Molin. *d.lib.3.c.5.nu.62. Peregri. artic.27. nu.1.5. & 23. Simon. de Pratis lib.3. interpreta.3. dubita.4. solutio.1. n.65. fol.210.* docẽs, semper vocatis masculis, & de inceps simpliciter descendentibus, ita demun fœminas, vel masculos ex eis admitti, si masculi ex masculus defecerint. Cuya resolucion es cierta, por lo menos quando nunquam simpliciter descendentes sunt vocati, sed masculi. *Menoch. lib.4. præsump. 84. & præsumptione 85. num.10. Ioseph. de Rusti. lib.4. c.10. num.150. & eod. lib. c.2. numer.27. vbi num.40.* ad propositum docet, quando discretiuè vocatio concepta est, primo de masculis, deinde de fœminis.

100 Cõsulentes passim eandẽ † sententiam probauere, Castren. *cons.300. num.2. in 2. Corne. siue apud ipsum idem Castren. cons.163. in 1. siue potius cons. 166. num.12.13. & 14. in 1. Gutier. cons.13. num.8.34. & 35. Mandel. Alben. cons.237. num 10. Iason. cons.115. num.3 & 4. in 4. Menoch. cons.585. n.16 & cons.836. n. fin. Fabi. Anna cons.35. à n.102. Peregri. cons.44. num.18. in 1.*

101 Et Rotæ quoq̃ † sæpe ita iudicarunt, Romana *decis.91. par. in nouissimis,* quæ in terminis inuestituræ præcipientis, semper masculos præferendos, prætulit remitiores, & alterius lineæ 874. *num.5.* apud Cardinal. Seraphinum.

Y en estos terminos cessa la disputa de Luys de Moli. *d.lib.3.c.5.n.71. Auend. in l.40. Tau. glo.9. ex n.32. Valasci de iur. emph. q.4. Couar. lib.3.c.5.n.5.*

versic.

versic.septimo. Meres de Maiorat. 2. par. quæst. 6. num. 2. & 7. do disputan, si la prelació del varon ha de ser in eadem linea, & gradu. Porque habla-
102 ron en terminos, que la † hembra, o sus descendientes estuuiessen admitidos, pero en nuestro caso hallanse excluydas las hembras, y sus descendientes varones mientras los aya por linea de varon, vt in antecedenti inspectione.

Denique, ponderanda sunt finalia clausulæ verba, *guardando siempre*
103 *dichas condiciones, y calidades*, con las quales † en el epilogo, que hizo, repitio todo lo susodicho, y por consiguiente la prelacion perpetua de los varones por linea de varon descendientes de su hijo, y hijas.

Y en la causa del Condado de Luna, assi lo sintieron dos señores del Real Consejo en los motiuos: pues añadiendo al motiuo de los tres fundado, en que los hijos y descendientes, assi varones como hembras
104 del Conde don Alonso, estuuieron llamados por vulgar † substitucion, que expiro post aditam hæreditatem a Duce don Martino Comitis filio, tuuieron por cierta la prelacion del Conde de Luna don Francisco de Gurrea y Aragon, varon para exclusion de la Condesa de Ficallo su sobrina, aunque hija del Duque don Fernando su hermano vltimo posseedor del mayorazgo, por este motiuo. *Vlterius aperte constat, clausulam prædictam attenta eius serie, & constructura, vnica periodo claudi, & absolui, & in ea contineri epilogum vtriusque successionis, tam filiorum & descendentium Comitis, quam Alduncia, & determinatione vniusmet verbi, succedan, in vtraque successione repetiti, & continenter, & immediate subiungi clausulam per gerundium conceptam,* prefiriendo siēpre los varones alas hēbras. *Quæ verba ad vtrāq; successionē informādā, regulādā & determinādā, &c.* y despues añadē, q̄ en otra manera, *nihil operaretur dictio semper*, si se entendiesse como lo regular de derecho comun, intra lineā, & gradū: por estas palabras. *Quia ista prælatio iam à iure inest, & cōpetit, & in qualibet dispositione in eodem gradu masculus in eodem gradu natu maior fœminæ præferatur: cū ergo addita sit dictio* semper, *aperte constat, Comitem Alphonsum voluisse, & in quacunque successione tam filiorum & descendentium ipsius, quam dictæ Alduncia quod masculi etiam remotiores fœminis propinquioribus ipsi grauato, & vltimo possessori, præferantur.* Mucho mas estrecha fue la antelacion perpetua de los hijos varones de las hijas de don Sancho, y de sus descendientes

105 varones por linea de varon, en los pactos † dotales de don Luys de Pomar, que la prelacion de los varones a las hembras en los otros de los Vizcondes de Ebol. Y assi por todas estas ponderaciones, queda mucho mas llana in casu nostro concreto la razon de conseruar su agnacion, y de los hijos varones de sus hijas don Sancho de Pomar, y la prelacion de los varones descendientes por linea de varon, a los descendientes varones por hembra.

106 Y tambien que la prelacion de los varones fue de mayor † en mayor, que es ponderacion delos Doctores, para coligir la razon de conseruar le agnacion, Guido Papæ *decis.261. Dec.cons.578.num.9.Decian. d.cons.31.num.70.Socin. Iun.cons.47.lib.6. in 3. Paris.cons.72.num.81. in 4. Tiraq.de iure primog. quæst.71.num.2.Couar. lib.1.c.15. circa fi. & lib.3.c.5. num.5.* la qual dizen, es la razon de los mayorazgos para que con el honor dellas familias se conseruẽ y ceda en vtilidad de la republica *Capha. cons.251.nu.48.Pinel.in l.1.3.p.nu.99.C.de bon.mater.Surd.cons.241. nu.14. & cons.375. num.13.*

107 Y el precepto de lleuar nombre y armas † la declara, y induze Soci. Sen.*in l.quibus diebus §.Termilius.de cond.& demonstr.cons.119. & cons.259. in 2. Guido Papæ. decis. 251. Dec.cons.273. Paris.cons.15. num.77. & consil.19.in 2.Ripa.in l.1.num.10.C.de pact.& cons.1. de substitutio. num.11. Cepha.cons. 482.num 4.573.nu.7.251.nu.53. Riminal.Iun.cons.23.nu.78.Celsus Hugo cons.20.n.40. Mant.lib.11.tit.3.num.6.Rusticis quando filij in cond. positi. lib.2.c.6.num. 1.Surd.cons.375.num.17.Menoch. 204.num.64.* Y quando se pone alos varones descendientes de hembras, es mas † vrgente la razon del agnacion *Menoch.cons.17.num.23.Thes. decis.270.nu.10.& 29 consi.5.num.17 in 2. Rim.Iun. d.consi.23. num.86.* y en nuestro caso que quiso se prepusiesse a qualquiere, es mas cierto.

108 Mas, que el llamar los descendientes † varones de vno en otro, haze mas clara la conseruacion de la agnacion, porque el articulo ex, vel de vno in alium, denotat causam immediatam, Capra *consi.18. num.10. Cepha.consi.239. num.6. & consi,581.num.1. Peregri. arti.26. num.4. Menoch. d.consi.172. num.22. optime Anto. Fabr. C.de fideicomis. defi. 12.* his verbis: *Illud tamen non minus verum, quam tritum est articulum (ex) non nisi proximã, & immediatam causam significare. l.eo tempore 50. §. vlt. de peculio.*

Pro

109 Pro coroni de huius † secũdæ inspectionis, me parecio aduertir, q̃ en el fin de la clausula de nuestro mayorazgo, y vltimo grado de sus substi tuciones, en el versiculo, *y siempre que faltaren*, que acabo agora de ponderar, tengo por sin duda, que por error del Notario, o el escriuiente, estan peruertidas aquellas palabras. *O descendientes dellas legitimas*, y no puede dezir, sino legitimos. Interest tamen inter vtramque lectionem plurimi, porque si se lee en hijas, o descendientes dellas legitimas, no estara comprehendido el sexo masculino de las hijas. Filiarum enim aut descendentium legitimarum appellatione, non veniunt masculi: cum tamen sub indefinita descendentium legitimorum vocatione, fœminæ comprehendantur, sicut & filiorum, licet ex impropria interpretatione, *l. inter stuprum. l. pronuntiatio. de verbo. signi. l. seruis legatis. de lega. 3. l. liberorum vbi Bar. C. de verbo. signifi. Curti. Iuni. 165. 163. numer. 12. Socin. Iun. cons. 100. num. 39. in 3. Rebuff. in l. 1. de verb. signifi. Gabriel. eod. tit. con- conclusi. 6. num. 39. Ioseph. de Rusti. ad l. cum auus. lib. 6. c. 11. num. 41. Cardin. Seraphi decis. 604. num. 1.* Y aunque reconoci la escriptura, original, y halle que dize, *en hijos, o descendientes dellas legitimas*: pero descubrese el error forçoso, y necessario de lo que luego se sigue. *Et del dicho señor don Luys perpetuamente en vn solo successor, guardando orden de primogenitura, y prefiriendo siempre el masclo a la fembra, guardando siempre dichas condiciones, y calidades*, de † q̃ resulta forçosamente, que el susodicho vltimo grado de
110 nuestras substitutiones fue en fauor de las hijas legitimas de la Duquessa, y de todas sus hermanas, y de don Luys donatario, y de los descendientes dellas, sine sexus delectu. Porque si huuiera de ser para solas las descendientes hembras, perperam intertexta fuissent illa alia verba. *en vn solo successor guardando orden de primigenitura*, aptius masculis conuenentia, & ineptissime illa alia. *Y prefiriendo siempre el masclo a la fembra*: quæ nullo modo conuenirent descendentibus fœminis filiarum don Ludouici, & sororum suarum. Sicut & vlteriora quoque illa, *guardando siempre dichas condiciones y calidades*. Quibus necessario repetitur descensus per lineam masculinam post instauratum semel amissum masculinum sexum.

111 Sino es, † que sin notar la letra de aqueste error, dixessemos, q̃ aquel adiectiuo, *legitimos*, no tiene por substantiuo, que califique la palabra *descendientes*, sino la palabra, *hijas*, quasi scriptum fuisset sic, *y faltando, siempre y siempre que faltarem descendientes varones por linea masculina legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho señor don Luys, y de la Illustrißima*

seño-

señora Duquesa, y de todas sus hermanas, bueluan, y peruengan dichos bienes en en hijas dellas legitimas, & del dicho señor don Luys perpetuamente, &c. y entonces aunque los descendientes explicitamente no los auria llamado con calidad de legitimos: pero luego repitio esta calidad con todas las otras in fine clausulæ.

112 Y qualquiera † destos sentidos se confirma cõ razon de predilecion, porque si en los grados antecedentes mas amados prefirio los varones por linea de varon, imo vero priuilegiando sola la Duquesa, no admitio las demas sus hijas, menos es verosimil, que en este vltimo grado admitiendo en defecto de varones por linea de varon, y en subsidio, las hijas de sus hijas, y hijo y los descendientes dellas, entendiessemos, que admitio solas las hembras, vt cum litera mox subsequenti modo ponderata, concurrat amoris, & prædilectionis ratio, & ex vniuerso mens disponentis.

De que se infiere, que pues para las hijas de las hijas, y hijo de don Sancho, y para sus descendientes sine sexus determinatione, ay particular llamamiento condicionado para siempre que faltassen descendientes varones por linea masculina de don Luys, de la Duquesa, y de todas sus hermanas, no auemos de entender, que estuuieron admitidos en las otras substituciones, vt diuersæ sint personæ excludentes, & exclusæ. *ex Caphalo cons.* 17.

Y si se † dixere, q̃ el de Cetina no se incluye por este grado de sub-
113 stitucion, sino por el antecedente, por descendiente varon, aunque de hembra de doña Ana hija mayor de don Sancho. Respondo dos cosas.
114 La primera, † q̃ sub appellatione de las hijas de don Luys, y de sus hermanas, tambien estuuieron comprehendidas las nietas, cum tractaretur de maioratu perpetuo. Lo otro, que en el grado antecedente no puede estar comprehendido el de Cetina por todo lo resuelto en entrambas inspecciones, † y señaladamente por la comprehension que ha-
115 zen de las palabras, *por linea masculina*, aquellas otras: *con las dichas calidades arriba dichas*. Por las quales de rigor de letra el de Cetina queda excluydo de aquel grado de substitucion, y solo puede quedar comprehendido en el vltimo, cuius nondum conditio venit: pues el Conde hijo varon de doña Cathalina llamado expressamente en grado antecdentes, haze condicion en el vltimo, y lo excluye.

Y si Antonio Fabro. *d. Decade* 28. *errore.* 8. y Castillo Sotomayor, *d. lib.*

3, *cap.29.* que son de los que mas fauorecieron la masculinidad, y con mayor dificultad admitieron la razon de conseruar la agnacion, confessaron a boca llena, que aun ea seclusa, no auian de admitirse los varo-
116 nes de hẽbra, quando por otros adminiculos † ex prudenti arbitrio resultassen, que el disponiente no hablò dellos, securissimè in occurrenti casu aduersans ab eiusmodi successione depellendus est, admitiendo al Conde, que por indulto particular del disponiente se equiparo a los descendientes varones de su tio, y tias, haziendo en su persona principio de linea de descendientes varones.

Tercera inspeccion.

ALgunos han entendido, que en Aragõ tenian mas fauor para ser admitidos en aquestos mayorazgos, los varones descẽdientes de hembras, q̃ en terminos de derecho, y que enel Reyno por su ley, quod stetur chartæ, & secundum eam iudicetur se admitan. Y tambien he visto, como en cosa poco fundada, variar en las razones y fundamentos, ya constituyendole en que la indefinita en Aragon in
117 dispositione hominis, vel legis, æquipollet † vniuersali, *ex Molin. in verbo. indefinita, & ibi Pleban. & obseruã. item donatio. de donatio. Sed sic est,* que aun los Doctores, que excluyen de aquestos llamamientos el varon descendiente por hembra, lo admiten, y limitan su resolucion, quando additur nota vniuersalis (succedant masculi quicumque) Bertram *cons.245. nu.2. in 3. Ioan. de Monte Ferrato. in repeti. c.1. de rescrip. in 6. Curti. Iun. cons.2. num.7. & cons.48. num.3.* ex potestate dictionis, *quicunque, l. ait Diuus. l. edicto. de iure fisci.* agnoscit late exornans Ioseph. de Rustic. accerrimus masculorum ex masculis defensor ad *l. cum auus. d. lib.6. c.16. ex num.23.* Igitur, indistincte in Regno subintellecta vi literæ eadem vniuersali nota, indistincte quoque quicumque masculi etiam a fœmina progredientes sub vocatione, descendentium masculorum continebuntur. Huius opinionis extiterunt ex hoc fundamento Beroi. scribens en el pleyto de la casa de Castro *cons.120. in 2.* eoque recensito, & Plebano. § *forus. num.50.* in indiuiduo obseruat D. Regens Ses-
118 se *decis.64. nu.44.* inde inferens, idem esse in Regno, masculos † indefinite vocare ad propositum, vel omnes, aut quoscumque ad successionem inuitare. Y en que citra præcedentem ponderationem, nuda, &

ſimplex deſcendentium maſculorum vocatio ex ſermonis proprietate,
119 maſculos † quoſque complectatur, nec ab ea eximi poſſint maſculi ex fœminis, niſi vi interpretationis verborum reſtrictiuæ, quàm præ cæteris præfata vulgaris noſtri Regni lex abhorret, & depellit.

Lo que mas fuerça pudiera hazerme, era la authoridad, y doctrina de el Señor Regente Seſſe (quam ſemper ſoleo tanquam doctiſſimi, & obſeruantiſſimi præceptoris venerari) pero como no lo diſputo, ni reſoluio ex profeſſo, ni menos con neceſſidad de la cauſa, que en aquella deciſion ſe juzgo, intrat regula certiſſima, quod articu-
120 lus is decidendus ſit ex Doctoribus, qui non † perfunctoriè, obiter, ac velut aliud agentibus illum determinãt, ſed ex authoritate eorũ, qui ex profeſſo. La diſputa de aquella deciſion, como della miſma ſignanter, *num.*46. ſe colige, nullo modo tocaua, en ſi maſculus ex fœmina comprehendebatur in vocatione deſcendentium maſculorum, porque ſolo conſiſtio, en ſi por la facultad de elegir vn hijo de las hijas del teſtador, podia elegirſe vn nieto, y aſſi la diſputa preciſamente fue, ſi appellatione filiorum, continebantur nepotes.

Lo otro, no trato el ſeñor Regente, y menos el Plebano, que ſeria quando conſtaſſe, que el fundador del mayorazgo claramente lle-
121 uo cuenta con conſeruar ſu agnacion † mientras pudo naturalmente, y deſpues la de los hijos varones de ſus hijas, etiam naturaliter, & iuris artificio en ella la ſuya, como en nueſtro caſo. Y Ioſeph. de Ruſti. *d. lib.* *6. c. 16. ex num.* 23. y los demas Doctores, que limitan nueſtra reſolucion ex nota vniuerſali (quicumque) hablaron en terminos, à quibus
122 omnis ratio agnationis, ſiue ſpecifica, ſiue verbis generalibus † æquipollẽter inducta abeſt, & vbi ſimpliciter deſcẽdentes maſculi vocati eſſent, y no en manera alguna, quando quoquo modo agnationis ratio fuiſſet inducta: quo caſu euidenti ratione autumarem contrarium eoſdem Doctores cenſituros: concurrit quippe tunc particularior ratio diſpoſitionem reſtringendi ad maſculos agnatos, quales non ſunt ex fœminis deſcendentes, & vniuerſalior ex nota vniuerſali (quicumque) diſpoſitionem protrahẽte ad maſculos cognatos ex fœminis, ac exinde vinceretur iſta, ab illa: cum in toto iure generi per ſpeciem derogetur.

Ni en razon de palabras ſon menos poderoſas para aqueſte effecto,
123 las que tienen ſufficiencia † para introduzir la conſeruacion de la agnacion, que la nota vniuerſal ſuſodicha para comprehender los varones

de

de hembras, vt merito hæc,ab illa tanquam ſpecialiori comprimatur.

Lo otro mucho menos paſſo el ſeñor Regente a diſputar, que ſeria, dando particulariter a las hembras hijas del hijo, y hijas del vinculante
124 ſi ſe les huuieſſe † proueydo ſine ſexus delectu,en defecto de los deſcẽ dientes varones. Y mucho menos lo que ſeria, quando ſe dixo, que ſucedieſſen los varones por linea maſculina,y menos quando epilogando la diſpoſicion, ſe dixo, que ſiempre los varones fueſſen preferidos a las hembras. Ya tiene V. Señoria entendido, que todo eſto concurre en el mayorazgo de don Sancho de Pomar, de que tratamos, y con qualquiera deſtas circunſtancias, quanto mas en concurſo de todas,no dudo, que el ſeñor Regente excluyera el varon deſcendiente de hembra, vt ita ipſius authoritas Comiti nullo modo officiat.

125 Pero yo ſiempre † entenderia, que aunque no concurrieran las ſuſodichas ponderaciones, que con tan claras palabras introduzen la conſeruacion de la agnacion de don Sancho, y de los hijos varones de ſus hijas, inſtaurando en ellas artificialmente la ſuya natural, ſino que eſtuuieramos en los terminos de la primera inſpeccion en vn mayorazgo de deſcendientes varones, aſſi en el Reyno, como de derecho comun, no auia de ſer admitido el varon deſcendiente por hembra,duabus potiſſimum adductus rationibus (cõ las quales de camino reſponderé a las otras dos, que propuſe de dudar en eſta inſpeccion). La primera, porque tranſitus fieri videtur de genere in genus, & de prædicamento quantitis,ad prædicamentum quantitatis, en aquel fundamento, que porque la indefinita æquipollet vniuerſali, en Aragon, aſſi como de derecho, llamando a qualeſquiere varones, ſe admitian los que deſcendieſſen por hembra, aſſi tambien en Aragon ſe han de admitir ad indefinitam vocationem illorum: falſam quippe, arbitror eam conſequutionem, indefinita æquipollet in Regno vniuerſali: igitur vocatis maſculis deſcendentibus, cenſentur vocati qualeſcumque, vel quicumque maſculus, imo recta conſequutio tantum erit, igitur omnes maſculi cenſentur vocati: refert autem plurimum inter vtramque,nam ex poſteriore ſolum colligitur, quod omnes maſculi erunt admittendi pariter maſculis vocatis,quam ſi omnes vocati fuiſſent:ex priore vero diuerſiſſimus ſubſultaret effectus,quod non ſolum omnes(quod attinet ad Cathegoriã quãtitatis) ſed & quilibet(quod attinet ad Cathegoriã qualitatis) eſſent admittendi, ideſt,etiã á fœminis deſcẽdentes.

Secun-

126 Secundo † me mirum in modũ mouet, que la ley que obliga a juzgar ſegun la carta, por preciſa que ſea, jamas excluye la interpretacion declaratiua, que prouiene de la diſpoſicion de derecho ad definitionem, diſpoſitionem, & intellectum verborum in diſpoſitione contentorum, declarando veritatem ſermonis diſpoſiti: & tunc talis interpretatio dicertur literalis, & de mente ſtatuentium, & appellatur interpretatio ſignificatiua, & non cenſetur reiecta à dicto ſtatuto: iuxta ea, quæ animaduertit Bald. *in tracta. ſuper ſtatutis. in verbo. interpretatio. num.* 9. 10. 11. *& 14. & notatur in c. exiui de Paradyſo. & in c. exit qui ſeminat. in fine. de verb. ſigni. in 6. & idem Bald. in l. Iubemus. §. fina. C. ad Trebelli. Signorol. conſ.* 101. *num.* 5. *Montepico. conſ.* 81. *num.* 21. *& nu.* 25. *Orian. de interpreta. ſtatu. num.6. & Cotta. d. verſi. ſtatuto cauetur. & Plotus conſ.* 17. *nu.* 68. dixerunt quod declaratoria, & diſtributiua, non autem ampliatiua, vel reſtrictiua interpretatio admittitur in tali caſu. idem voluit Gallin. *in tracta. de verbo. ſignifi. lib.* 8. *c.* 31. *num.* 17. & hanc communen opinionem teſtatur Bart. *in d. l. omnes populi. n.* 56. *verſ. tertio. quaro.* verba ſunt Alderani Maſcardi in ſuis doctiſſimis interpretationibus ſtatutorum *concluſ.* 2. *num.* 80. Quid ni? dize la diſpoſicion que ſucedan los varones: dize el derecho, que in materia differenti maioratuum, o quando ſe introduxo la razon de conſeruar la agnacion verbis quidem ſpecificis, aut verbis generalibus, la palabra, *varones*, ſe entienda de los agnatos, en quienes la agnacion ſe conſerua, y no de ſotros: durum videretur, imo & abſurdum, declaratiuam quoque iſtam interpretationem verborum excludere, ob ſtatutum quod chartæ ſtetur.

Diſputantur hæc adamuſim in alia grauiſſima Regni in lite, in noſtra vero ex ponderationibus ſuperius factis pro ratione conſeruandi agnationis non ſolum don Sanctij de Pomar, ſed filiorum quoque filiarum ſuarum, & deſcendentium maſculorum ab eis, expeditiſſima res videtur, & abſque difficultate.

127 Lo otro, el ſeñor Regente *d. deciſ.* 64. *numer.* 44. *principalmente allego al Pleban. d. §. forus. num.* 50. y Berio *d. conſ.* 120. *in* 2. y claramente ſubducta omni ratione conſeruandi agnationem, imo Plebanus ſubdubius manet, refiriendoſe a Mantica *lib.* 11. *tit.* 12. *poſt nu.* 20. do no hablo palabra de la meteria.

Y quanto he fundado en la primera y tercera inſpeccion, lo juzgo V. Señoria en conformidad en terminos mas dubitables, que los nueſtros,

128 ſtros, en el proceſſu dō †Bernardini de Mendoça ſuper apprehenſione. Sentenciando aquella cauſa por don Bernardino de Mendoça menor, por ſer deſcendiente varon por linea recta de varon de don Pedro Lopez de Mendoça, repelliendo la propoſicion de don Pedro de Seſſe menor por ſer varon deſcendiente de doña Cecilia de Mendoça; nieto de don Pedro de Mendoça vltimo ſeñor de la Baronia de Sangarren, por el fideicomiſſo controuencional de los pactos dotales de los Condes de Tendilla, con que en ellos eſtauan llamados los deſcendientes varones de don Pedro Lopez de Mendoça donatario por lenguage mas preciſo y orto, y mas deſnudo de toda razon de conſeruar la agnacion, declarada ſpecificis, aut generalibus verbis, que en nueſtro caſo, vt ſæpe admonui, quedo declaradiſſima la conſeruacion de la agna-
129 cion. †Las palabras de aquel fideicomiſſo condicional fueron aqueſtas. *Que el dicho don Pedro Lopez de Mendoça no pueda ordenar, ni diſponer en vida ni en muerte, ſino en hijos maſculos, y deſcendientes de aquellos maſculos legitimos, y de legitimo matrimonio procreados de vno en otro, guardando orden de genitural*, abiunt verba, *por linea maſculina*: tres vezes repetidas por D. Sancho de Pomar: abeſt, & peculiaris admiſſio deſcendentium ex fœminis abſque ſexus delectu, q̃ la preuino don Sancho: abeſt perpetua quoque prælatio maſculorum cum qualitate ante dicta, qual la introduxo D. Sancho: ad fuit autem, & admiſſio fœminarum certis caſibus, y con todo ſentencio V. Señoria la cauſa por don Bernardino menor varon de hembra mas remoto, que don Pedro de Seſſe nieto de don Pedro
130 vltimo poſſeedor por deſcender de hembra por eſtos motiuos. † *Excluditur & repellitur propoſitio don Petri de Seſſe minoris: quia cum ex ſupradictis ſatis abunde conſtet, per contrauentionem factam a don Petro Lopez de Mendoça fuiſſe apertum ius omnibus primogenitis maſculis ex dicto don Petro deſcendentibus, & in eorum fauorem fuiſſe purificatum fideicommiſſum ſucceſſiuum, & graduale de vno maſculo in alium maſculum, ſeruato ordine genituræ: vnde fœminas in hoc fideicommiſſo conditionali non ſolum ſuſpenſas, ſed perpetuo a vocatione dicti fideicommiſſi excluſas cenſemus. Ex quo ſequitur, quod cum nullus earum fauor fuerit conſideratus, non ſolum ipſæ, ſed earum filij, licet maſculi in vim dicti fideicommiſſi purificati ſuccedere nequeunt: cum eorum mater perpetua excluſa reperiatur, & mutato ſexu, non mutetur ratio excluſiua, quæ fuit eorum maſculorum fauor, qui naturaliter, & à natiuitate, & abſque aliqua iuris fictione, vel artificio familiam,*

liam & agnationem de los Mendoças conseruassent. Quæ agnationis conseruandæ præsumptio, licet ad inducendum fideicommissum non de facili admittatur in Regno, vbi stamus chartæ, tamen quando hæc agnationis consideratio ex verbis deducitur, satis in charta expressa videtur: cum non solum dicatur litera, quæ oculis corporeis legi potest, sed etiam illa, quæ ex mente necessario inclusa, ex verbis percipitur, vt in nostro casu, in quo in casu contrauentionis, vocãtur primo filij primogeniti masculi don Petri Lopez de Mendoça, & descendentes ex eis masculi, & hoc non per viam vulgaris, sed de vno masculo in alium masculum per viam fideicommissi gradualis, & successiui, quod in descendentibus ex fœminis verificari non potest, nisi per interpretatio-
131 *nem extensiuam.* † Quo senatus cõsulto dubio procul, in longe, ac longe magis difficilioribus terminis, quæ hactenus pro illustrissimo cliente resoluimus, confirmata, & stabilita mirifice sunt.

132 Dici solet, q̃ en el pleyto antiguo de la casa de Castro † se admitio el varon descendiente por hembra: pero como consta de Beroio *d. consi.* 120. *num.* 15. *&* 16. y de Alciato *consi.* 96. que escriuieron por el varon descendiente de hembra, el principal fundamento fue, porque en el grado, con que se incluya, fueron llamados los descendientes simpliciter, & suppressa qualitate masculinitatis, la qual la parte contraria queria suplir ex antecedentibus, & visus fuit alta petere Faeton, potissimum in hoc Regno, vt supra. Y aunque es verdad, que Alciato, & Beroio *supra num.* 60. inclinando en la opinion de Abb. *cons.* 36. *in* 1. entendieron, que aunque se repitiera la calidad de masculinidad, se auia de admitir el varon de hembra, fauoreciendo el statuto de Aragon, quod stetur chartæ: pero la determinacion fundose en esse otro fundamento: vt ex his omnibus videatur pro illustrissimo Comite de Fuentes pronuntiandum. Sub censura tanti senatus.

Michael Pastor.